



His Vides muni
Testis est Bartholomaeus
Quae illi quod
No. Liber in dno est

e
i
o
sig
Ges
R

Ermitar Camaldulor
Lyc Varzaviam

Bj Bicu, b, III. 12

am
**CANDIDATUS
ABBREVIATUS
JURIS PRUDENTIÆ
SACRÆ**

Hoc est

JURISCANONICI

SECUNDUM GREGORII PAPÆ IX. LI-
BROS V. DECRETALIUM EXPLANATI
SUMMA

Seu

COMPENDIUM.

R. P. VITIPICHLER

E. Soc: JESU. Theologiæ & SS. Canonum Docto-
ris & Professoris usibus DD. Candidatorum Juris
rursus editum.

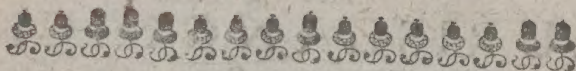
LIBER TERTIUS

Ad usum P. Augustini B. W.

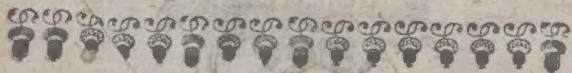


VARSAVIÆ

Typis S. R. M. & Reip: in Collegio
Societatis JESU.
Annó MDCCLXI.



REIMPRIMATUR
FELIX TURSKI U. J. D.
Canonicus Metropolitanus Gne-
snensis ac Regiæ Collegiæ
Varſaviensis Vicarius in Spiritu-
alibus & Officialis Varſaviensis,
per Ducatum Maloviæ Gene-
ralis.



Bj. Bien. B. III. 12



ELENCHUS
TITULORUM
LIBRI III.

| | |
|--|---------|
| Titulus I. De Vita & Honestate Clericorum. | pag: 2. |
| Titulus II. De Cohabitatione Clericorum & Mulierum. | 8. |
| Titulus III. De Clericis Conjugatis. | 11. |
| Titulus IV. De Clericis non residentibus in Ecclesia vel Præbenda. | 20. |
| Titulus V. De Præbendis & Dignitatibus. | 35. |
| Titulus VI. De Clerico ægrotante vel debilitato. | 82. |
| Titulus VII. De Institutionibus. | 87. |
| Titulus VIII. De Concessione Præbendæ & Ecclesiæ nō vacantis. | 92. |
| Titulus IX. Ne sede vacante aliquid innovetur. | 100. |

| | | |
|---|------------------------------|-------|
| Titulus X. De his, quæ fiunt à Præ- | lato sine consensu Capituli. | 105. |
| Titulus XI. De his quæ fiunt à majori parte Capituli | - - - | 110. |
| Titulus XII. Ut Ecclesiastica Beneficia sine diminutione conferantur. | - - - - | 114. |
| Titulus XIII. De Rebus Ecclesiæ alienandis, vel non. | - - - | 117. |
| Titulus XIV. De Precariis. | - - - | 133. |
| Titulus XV. De Commodato. | - - - | 140. |
| Titulus XVI. De Deposito. | - - - | 146. |
| Titulus XVII. De Emptione & Venditione. | - - - | 152. |
| Titulus XVIII. De Locato & Conducto. | - - - | 189. |
| Titulus XIX. De Rerum Permutatione. | - - - | 220. |
| Titulus XX. De Feudis. | - - - | 228. |
| Titulus XXI. De Pignoribus, & aliis Cautionibus. | - - - | 252. |
| Titulus XXII. De Fideliusforibus. | - - - | 264. |
| Titulus XXIII. De Solutionibus. | - - - | 271. |
| Titulus XXIV. De Donationibus. | - - - | 287. |
| Titulus XXV. De Peculio Clericorum. | - - - | 295. |
| Titulus XXVI. De Testamentis, & ultimis Voluntatibus. | - - - | 312. |
| Titulus XXVII. De successione ab Intestato. | - - - | 398. |
| | | Titu- |

| | | |
|-----|--|------|
| | Titulus XXVIII. De sepulturis. | 411 |
| 05. | Titulus XXIX. De Parochiis & alienis Parochianis. | 423. |
| 10. | Titulus XXX. De Decimis, Primiciis oblationibus. | 427. |
| 14. | Titulus XXXI. De Regularibus & Transeuntibus ad Religionē. | 465. |
| 19. | Titulus XXXII. De Conversione Conjugatorum. | 479. |
| 23. | Titulus XXXIII. De Conversione Infidelium. | 482. |
| 26. | Titulus XXXIV. De Voto & Voti Redemptione. | 484. |
| 32. | Titulus XXXV. De Statu Monachorum & Canonicorum Regularium. | 499. |
| 39. | Titulus XXXVI. De Religiosis Domibus, ut Episcopo sunt subiectæ. | 505. |
| 40. | Titulus XXXVII. De Capellis Monachorum & aliorum Religiosorum. | 509. |
| 48. | Titulus XXXVIII. De Jure Patronatūs. | 510. |
| 52. | Titulus XXXIX. De Censibus, Exactionibus & Procurationibus. | 529. |
| 54. | Titulus XL. De Consecratione Ecclesiæ vel altaris. | 536. |
| 62. | Titulus XLI. De Celebratione Missarum, & Sacramento Eucharistiæ, & Divinis Officiis. | 54 |

| | | |
|---|-------|------|
| Titulus ALII. De Baptismo, & ejus Effectu. | - - - | 547. |
| Titulus XLIII. De Presbytero non Baptizato. | - - - | 549. |
| Titulus XLIV. De Custodia Eucharis- tiæ, Chrismatis, & aliorum Sa- cramentorum. | - - - | 550. |
| Titulus XLV. De Reliquiis & Vene- ratione Sanctorum. | - - - | 551. |
| Titulus XLVI. De Observatione Je- juniorum. | - - - | 554. |
| Titulus XLVII. De Purificatione post Partum. | - - - | 559. |
| Titulus XLVIII. De Ecclesiis ædifi- candis vel reparandis. | - - - | 560. |
| Titulus XLIX. De Immunitate Ec- clesiarum, Coemeterii, & Re- rum ad eas pertinentium. | - - - | 564. |
| Titulus L. Ne Clerici vel Monachi sæcularibus Negotiis se immi- sceant. | - - - | 594. |



DECRE-



DECRETALIVM GREGORII
P A P Æ IX.

LIBER III.

Sicut Liber I. Ecclesiasticos Iudices i. constituit, & Liber II. iudicia seu Processum iudicarium adornat, ita tres Libri sequentes suppeditant res & causas in iudiciis tractandas, & quidem Liber III. ac IV. *Civiles*, Liber V. verò *Criminales*. Itaque præsens Liber III. agit initio de vita, functionibus, iuribus, & rebus Clericorum *Secularium*; tum de variis contractibus, ultimisque voluntatibus, quæ etiam Laicis sunt communes materiæ, ac in Praxi frequentissimæ; postea de statu, locis, iuribus, & obligationibus Clericorum *Regularium*, seu Religiosorum: demum de Sacramentis, Sacrificio Missæ, aliisque rebus spiritualibus, atque de ipsis Ecclesiis & locis sacris.

A

TITU.

2 LIB. III. TITULUS I.
TITULUS I.

De Vita & Honestate Clericorum.
SUMMARIUM.

1. *Ingressus.*
2. *Quinam Clerici; & quæ eorum vitæ honestas?*
3. *A quibus abstinere debent Clerici?*
4. *In quo consistat decencia habitus Clericalis?*
5. *Quinam obligentur ad habitum & tonsuram Clericalem?*

2. **P**ER Clericos intelliguntur persone ad DEI servitium in Ecclesia Christi debitè ac specialiter deputatæ. Si deputatur per collationem Ordinis Ecclesiastici, etiam primæ tantum Tonsuræ, sunt Clerici propriè dicti: si tantum per certa vota, aut Professionem Religiosam, sicut Religiosi nullum habentes Ordinem, uti fratres Laici *conversi*, & Moniales quoque, sunt impropriè dicti: in favorabilibus tamen veniunt & isti nomine Clericorum, non in odiosis: sicut in his nec Episcopi aut in dignitate Ecclesiastica constituti, imò nec Canonici veniunt nomine Clericorum: quia odia restringi, favores ampliari convenit.

DE VITA ET HONESTATE CLER: 3

15. de R. J. in 6. Interim tamen in hoc & similibus Titulis, ubi agitur de vita ac honestate Clericorum, comprehenduntur vel maxime Prælati, & in dignitate Ecclesiastica constituti, atque Sacerdotes, imò & Religiosi utriusque sexus. Considerari autem potest duplex illorum *vitæ honestas*, nimirum *interna*, que consistit in puritate conscientiæ, recta intentione, & variarum virtutum exercitatione interna, de quibus Ascetæ; & *externa*, quæ tria requirit 1. *abstinentiam* non modo à peccatis in actum externum prodeuntibus, à quibus & Laici abhorreere debent, sed etiam à quibusdam actibus aliis illicitis. 2. *integritatem vitæ*, quæ maximè elucere, debet in studio castitatis, sobrietate, mansuetudine, & sedula sacri officii administratione. 3. *decentiam habitus*, & vestitus Clericalis juxta SS. Canonum & Episcoporum ordinationes: quo etiam refertur Tonsura Clericalis in vertice, seu corona abrasis per modum circuli capillis juxta modernum Ecclesiæ morem. Et de hac externa Clericalis vitæ honestate Concilium Trid. s. 22. c. 1. de Ref. sic ordinat: *quæpropter sic decet omnino Clericos, in sortem Domini vocatos, vitam*

4 LIB. III. TITULUS I.

moresque suas omnes componere, ut habitu, gestu, incessu, sermone, aliisque omnibus rebus nil, nisi grave, moderatum, et Religione plenum præseferant, levia etiam delicta, quæ in ipsis maxima essent, effugiant, ut eorum actiones cunctis afferant venerationem.

3. Dico 1. Clerici abstinere specialiter jubentur 1. à negotiis secularibus, quæ vel multum impediunt à functionibus Ecclesiasticis, uti negotiatio. *c. 3. & fin. h. t.* vel avaritiæ speciem habent, uti cambium, consecratio auri clauicæ *c. 10. eod. Extrav. un. de crim. fals. int. Comm.* vel ob vilitatem suam statum Clericalem reddunt contemptibilem, uti Officium mimi, jocularis, histrionis, carnificis, lanionis, tabernarii &c. *e. un. in 6. & Clem. 1. h. t.* imò juxta *c. 12. & 15. eod.* nec licet ipsis auscultare histrionibus, aut larvis vultum tegere &c. 2. ab omni actu, ex quo oriri posset suspicio Veneris aut incontinentiæ. *c. 13. eod.* 3. à lusu alearum, & alio, in quo mera fortuna, & nulla industria vel ars intervenit, item à choreis. *c. 15. cit.* præsertim si id fiat publicè, & frequenter, ac lucri studio. 4. à crapula & ebrietate, provocatione ad æquales potus, imò & à tabernarum

DE VITA ET HONESTATE CLER. 5
rum & hospitiorum frequentatione.
c. 14. sequ. h. t. Qui in his deliquerint,
puniantur ab Episcopo vel arbitrariè.
Trid. loc. cit. vel poënis passim in *h. t.*
statutis. Si verò negotiatoris, aut offi-
cium nini, &c. exercentes ter mo-
niti se non emendaverint, privilegiò
Fori ipso jure excidunt, *c. fin. & Clem.*
1. h. t.

Dico 2. Ad decentiam habitûs Cle- 4.
ricalis requiritur 1. vestis congruens
consuetudini loci, & SS. Canonum &
Episcoporum præscripto, nimirum ni-
gri coloris apud non Canonicos Cat-
hedrales & in Dignitate Ecclesiastica
non constitutos, non virgata vel par-
tita aut variegata, h. e. diversos ha-
bens colores, aut ad luxum composita,
non tamen debet esse sordida aut la-
cera, nec nimis longa vel brevis *c. 15.*
cit. talarem seu usque ad talos proten-
sam voluit Sixt. V. in *const. Cum sacro-*
santa. 2. Corona in Capite, apud Sa-
cerdotes hostiam majorem magnitudi-
ne ferè adæquans, apud inferiores mi-
nor juxta usum Regionum. *can. 7. caus.*
12. q. 1. Econtra 3. non liter Clericis
gestare arma militaria extra casum ju-
ste defensionis. *c. 2. h. 1. Clem. 2. cod.*
Clem. 1. de Stat. Mon. sicut 4. usurpare

6 LIB. III. TITULUS I.

froenum, calcaria, sellam deauratam
c. 15. cit. item annulum, nisi competat
 ratione Dignitatis aut Doctoratus, vel
 nisi consuetudo aliud obtineat, 4. nu-
 trire barbam, vel relaxare comam.
c. 4. 5. 7. h. t. licet relaxatio comæ ho-
 die, ubi corona non amplius formatur
 ritu antiquo, quem modo retinent
 Franciscani & Dominicani, non vide-
 atur amplius procedere. Turpe ta-
 men est crispare comam instar mulis-
 rum, aut cyprio conspergere pulvere.
Berucca, seu coma sistitia, si non geste-
 tur ex vanitate, tolerari potest vi con-
 suetudinis, saltem extra Sacrificium,
 quo durante gestari prohibuit Innoc.
 XII. & extra illud quoque nuper Be-
 nedictus XIII. quæ tamen ultima pro-
 hibitio in nostris partibus ad usum non
 pervenit. Poenas in hos delinquentes
 videre est in *cit.* Juribus, quibus tamen
 derogatum esse videtur consuetudine.

5. Dico 2. Habitum & Tonsum in pu-
 blico gestare tenentur, nisi iusta causa
 excuset, Clerici omnes in Majoribus
 (in Minoribus verò Ordinibus infra
 subdiaconatum, constituti, si habeant
 Beneficium Ecclesiasticum) sub pœna
 suspensionis, & si semel correpti denuo
 in hoc deliquerint, privationis officio-

rum

DE VITA ET HONESTATE CLER. 7
 rum & beneficiorum per sententiam
 infligendæ. 2. Minoristæ non habentes
 beneficium, licet, non teneantur, si sa-
 men non gestent habitum, privati exi-
 stunt privilegiò *Fori*. 3. Probabilius ta-
 men privilegium. *Canonis*; vi cujus cir-
 ca excommunicationem percuti inju-
 ri sè nequeunt, non amittunt seclusa
 consuetudine contraria, qualis apud
 nos vigere videtur. Pars 1. constat
 ex *citt. c. 15. & Clem. 2.* atque ex *Trid:*
J. 14. c. 6. de ref. Pars 3. ex *Trid. s. 23.*
c. 6. de ref. & Clem. 1. h. t. per privile-
 gium *Fori* intelligitur exemptio à foro
 & jurisdictione Laicorum. Pars 3. quā
 tenent multi cum Nav. Molina &
 apud P. Schmalzgruber *h. t. n. 39.* al-
 legantes declarationem Cardd. contra
 Suar. Laym. Engel, probatur partim,
 quia *Trid.* exprimit solum privilegium
Fori, consequenter non extendendum
 ad privilegium *Canonis*, in *can. si quis*
suadente caus. 27. q. 4. omnibus Clericis
 illimitatè concessum, ne admittenda sit
 correctio Juris, utpote odiosa; partim
 quia per injuriosam Clericorum percus-
 sionem major irrogatur irreverentia
 Statui Clericali, quam si trahantur ad
 Judicem Sæcularem.

TITULUS II.

De Cohabitatione Clericorum
& Mulierum.

SUMMARIUM.

1. 2. *Clericis non licet cohabitare cum mulieribus.*
3. *Pænæ Clericorum cum suspectis mulieribus cohabitantium, fornicantium, & concubinariorum.*

1. **H**onestati vitæ Clericalis vel maxime repugnat, concubinatus, imò & suspicio de incontinentia, quæ facile oritur ex cohabitatione cum certis mulieribus in iisdem aedibus, ex qua facile oritur flamma vel periculum, aut omnino fornicatio, aut concubinatus. Unde.

2. Dico 1. Clerici, ob Ordinem Sacrum ad continentiam adstricti, vel qui ratione beneficii Ecclesiæ deserviant, jure Ecclesiastico prohibentur cohabitare in eadem domo cum foeminis suspectis, vel extra domum propriam cum talibus conversari. *can. 20. 27. 31. 32. d. 81. c. 1. & 9. h. t.* licet fortè per accidens non esset periculum incontinentiæ; ubi enim hoc datur, etiam Jus Naturale & Divinum prohibet. Su-

specta

ſpectæ autem cenſentur: juvenes, cultæ, procaces, malæ famæ; non autem, quæ in primo vel ſecundo conſanguinitatis, aut in primo affinitatis gradu ſunt conjunctæ, uti mater, ſoror, avia, amita, matertera, filia fratris, noverca, &c. quia, ut loquitur c. 9. cit. in his naturale ſcædus nihil permittit ſevi criminis ſuſpicari: niſi & iſtæ aliunde reddantur ſuſpectæ. c. 1. cit. Nec pro ſuſpectis per ſe habentur dictarum mulierum ſamulæ, nec aliæ provecſtoris ætatis 40. annorum & honeſtæ famæ, nec vi conſuetudinis coquæ, vel ancillæ, etſiam juniores, ad rem economicam curandam neceſſariæ, modò abſit familiarior cum ipsis converſatio, ex qua vel periculum caſtittatis in Clerico, vel ſcandalum, quod ex familiari conſortio facile oritur, naſcatur in populo.

Dico 2. Pœnæ Clericorum dictorum cum ſuſpectis ſceminis cohabitantium vel extra domum male converſantium, aut ſimplicem fornicationem committentium, ſi hujusmodi delictum eſt notorium; quamvis veteri Jure variz fuerint ſtatutz, hodie tamen vi conſuetudinis ſunt poſitz in arbitrio Episcopii, v. g. multa pecuniaria, incarceratione-

10 LIB. III. TITULUS II.

carceratio &c. pro qualitate & circumstantiis delicti, & consuetudine cujuslibet diocesis. 2. Spectato tamen recentiori Jure Tridentini probabilius puniendi essent, sicut concubinarij, qui sunt notoriè tales, & beneficium obtinent. 3. Hoc quidem ordine. 1. Notoriè reus imposita conveniente poena pro arbitrio Episcopi specialiter monendus est. 2. si monitus se non emendat, ipsò facto (opus tamen est sententia declaratoria criminis) privatur tertia parte fructus beneficii, applicandorum Ecclesiae vel alteri loco pio. 3. si neque tunc resipiscat, ipsò facto, ut prius dictum de parte, amittit omnes fructus, insuper suspendendus est ab administratione Beneficii. 4. si suspensus necdum desistat, omnibus beneficiis, officiis, pensionibus Ecclesiasticis perpetuò privandus, & ad ea inhabilis reddendus est. 4. si nec ita penitus carere velit scortò vel concubinâ, quam expelli totis viribus laboret Superior vel Episcopus, excommunicandus est.

Pars 1. quam communiter sustinent Doctores, probatur tum ex c. 2. 3. 4. 6. 7. h. t. tum ex ratione, quod, quando Jura variant in poena, relinquere deter-

DE COHABIT. CLERIC. II.

determinationem poenæ oporteat arbitrio Judicis. Pars 2. quam tenent Navar. Engel, & alii contra Ricc. & Garc. satis clare habetur in Trid. s. 25. c. 14. de ref. ibi: *prohibet sancta Synodus quibuscunque Clericis, ne concubinas, aut alias mulieres, de quibus possit haberi suspicio, in domo vel extra, detinere, aut cum eis ullam consuetudinem habere audeant: alioquin penis. &c.* quibus verbis præter concubenarios, qui strictè loquendo sunt illi, qui concubinam seu foeminam solutam instar uxoris domi suæ, aut extra, detinent & cum ea carnale commercium frequentant, etiam alios incontinentes disjunctivè exprimi manifestum est. Pars 3. patet ex eodem Trident. loco cit. quod utpote jus recentius observandum potius est, quam antiqui Canones juxta Bullam Pli V. 1566. editam. Addidi, *beneficium obtineant*, qui verò non habent, carcere, suspensione ab Ordine, & inhabilitate ad beneficia, aliisque modis juxta Canones puniendi sunt & coercendi.

TITULUS III.

De Clericis Conjugatis.

SUMMARIUM.

1. Clerici conjugati sunt in duplici classe.

2. 2.

12. LIB. III. TITULUS III.

2. 3. *Quid Juris, si Clerici Minoristæ contrahant Matrimonium?*
4. *Vel in Sacris constituti?*
5. *An conjugati possint promoveri ad Ordines?*

- I. **C**lerici conjugati sunt in duplici classe. 1. Qui post susceptas Ordines Minores validum contraxerunt Matrimonium. 2. Qui post Matrimonium validè initum susceperunt Ordines etiam Majores. Addi potest tertia classis eorum, qui post ordines Majores, invalidè & illicitè attemptant Matrimonium contrahere; sed hi non sunt propriè conjugati; quia Matrimonium non valet. Nihilominus tamen & de his agitur in hoc Titulo.
2. Dico 1. Clerici Minoristæ non solum validè sed etiam licitè contrahunt Matrimonium. 2. ipso tamen facto amittunt Beneficia prius habita. 3. & privilegia Clericalia, v. g. competentie, immunitatis à tributis, collectis &c. 4. privilegia tamen canonici & fori in Criminalibus, & probabilius etiam in Civilibus causis retinent, si observent certas conditiones, nimirum si contraxerint cum una, eaque virgine: si deferant habitum Clericalem cum tonsura:

DE CLERICIS CONJUGATIS. 13

fura: & si ab Episcopo deputati actu
serviant alicui Ecclesie. Pars 1. est
certa ex *c. 1. h. t.* & ex communi DD.
ac ratione, quia nec votum nec lex
Ecclesiastica obligat hos Clericos ad
statum coelibem. Pars 2. *d. c. 1.* ubi
dicuntur compellendi ad *relinquenda Be-*
neficia, & retinendas uxores: nemo ad-
tem compellendus est ad relinquendā
rem suam, cujus habet dominium &
justam possessionem: ergo supponit te-
xtus, quod Beneficiorū quasi-dominū
ipso facto amittant ducendo conjugē.
Ratio est, quia tacite censentur re-
spondere beneficiis per assumptionem
status incompatibilis, quavis est Matrimo-
nialis cum Divinis & Ecclesiasticis
obsequiis, *c. 3. & 5. cod.* Unde sequi-
tur, quod casu, quo Matrimonium pro-
pter impedimentum dirimens, v. g.
consanguinitatis, affinitatis &c. invali-
dè contrahunt scienter, non ipso fa-
cto amittant beneficia; quia scienter
contrahens invalidè efficaciter non
vult contrahere, aut assumere statum
incompatibilem. Imola, Decius. &c.
apud Sanch. *l. de Matrim. d. 43. n. 2.*
aliud est, si ignoranter cum impedi-
mento dirimente contrahunt, teste
Sanch. *n. 5.* cum communi contra

Lay-

14 LIB. III. TITULUS III.

Layman. & Pirhing, quia, quantum est ex se, volunt efficaciter eligere statum incompatibilem cum beneficiis, adeoque his renuntiare. Et istud ego quoque olim verius esse censui: sed nunc mutavi mentem; quia Jura nostra, quando privatos volunt Beneficiis Clericos, loquuntur de Matrimonio valido. uti in *cit. c. 1. 3. 5.* ergo per invalidum non privantur, siue scienter siue ignoranter contraxerint invalidè; cum Jura non faciant inter hæc discrimen, & odiosa sint alias restringenda. Accedit regula generalis *c. 52. de R. J. in 6. ibi: non præstat impellimentum, quod de Jure non sortitur effectus.* Nec verum est, quod Matrimonium in validum re ipsa sit status incompatibilis cum beneficiis, cum revera nullum inducat statum. Pars 3. patet ex *c. un. h. t. in 6.* ubi postquam his Clericis conjugatis, si servant certas condiciones, conservatur privilegium fori & canonis, subjungitur: *in cæteris autem gaudere nolumus privilegio Clericali,* adeoque habentur pro Laicis. Pars 4. tum ex *c. un. cit.* ubi requiruntur duæ priores condiciones tum ex Trident. *sess. 23. c. 6. de ref.* ubi requiritur tertia. Quod autem retineant

tiema

etiam
fami
risien
gi, ai
lari:
di Cl
cessib
liter
nec
bere
later
sit
ori,
tion
om
in C
ran
&c
mit
(
ha:
tem
dic
fici
val
sta
de
sup
cia
tri

DE CLERICIS CONJUGATIS. 15.

etiam privilegium fori in civilibus, desumitur ex d. c. un. ibi: cum (juxta Parisiense Concilium) nullus Clericus distringi, aut condemnari debeat à Judice Sæculari: præsentì declaramus editto, hujusmodi Clericos conjugatos pro commissis excessibus, vel delictis, trahi non posse criminaliter aut civiliter ad Judicium Sæculare: nec ab ipsis sæcularibus Judicibus eos debere personaliter vel etiam pecuniariter ultatenus condemnari. Accedit, quod non sit asserendus recessus à jure antiquiori, si clarè non exprimatur in recentiori: sed de jure antiquiori Clerici omnes gaudebant privilegio fori tam in Civilibus quam in Criminalibus. per can. 3. 11. 13. d. 32. c. 2. de for. comp. &c. in d. c. un. autem non clarè exprimitur exceptio in Civilibus: ergo.

Obje. 1. Privatio Beneficii est poenæ: sed Poenæ non incutitur ante sententiam, & ipso facto. 2. In c. 3. Et cit. dicuntur hujusmodi Clerici suis beneficiis privandi: ergo non ipso facto privati existunt. 3. In can. 8. caus. 12. q. 1. statuitur, ut Clericis conjugatis provideatur de stipendiis. Et in c. 7. h. t. supponitur, eos posse habere beneficia. 4. Ignoranter contrahentes Matrimonium invalidum efficaciter intendunt

16 LIB. III. TITULUS III.

dunt statum incompatibilem cū Beneficio: ergo tacitè illi renuntiant ex præsumptione Juris per *c. 2. & 5. cit.* non minùs, ac qui validum contrahunt; sicut bigamiam contrahit, qui transit ad secundū Matrimonium, licet illud ex ignoratō impedimento fuerit invalidum, scilicet *propter affectum intentionis cum opere secuto. c. 4. de bigam. R. ad l. N. Ma.* quia pœna non habet locum, ubi culpa non est: sed Clerici Minoristæ ducunt conjuges sine culpa: igitur non in pœnam, sed ex sola Juris dispositione, & tacita renuntiatione à Jure præsumpta; privantur beneficiis. Ad 2. *d. f. ant.* dicuntur privandi &c. possessione, si illa *desinere præsumant, vel de facto. C. ant.* dicuntur privandi titulò beneficiorum, vel de Jure *N. ant. & conf.* qui enim renuntiassè præsumitur à Jure Beneficio, vel conditionem coelibatus à Jure in Beneficiatis requisitam non implet, titulum & jus in beneficio jam amisit. Ad 3. ibi per *stipendia* intelliguntur salaria, quæ debentur ratione laboris vel ministerii temporalis in Ecclesia obiti v. g. ædituis, cantoribus &c. si fortè sint Clerici conjugati, In *c. 7.* supponitur quidem, Clericos conju

conj
ex d
scop
re n
tur.
lus
fort
taci
renu
imp
mon
ror
ta c
C. c
mon
futu
Inco
tas
in a
maj
her
que
big
Cle
con
vat
libu
exp
c. c
ad
qu

DE CLERICIS CONJUGATIS. 17

conjugatos posse beneficia habere, at ex dispensatione Pontificis; nam Episcopus contra Jus commune dispensare nequit, nec ipsi hoc in *d. c.* conceditur. Ad 4. Cum de jure errantis nullus sit consensus, illa intentio nullum sortitur effectum. Dein *d. h. conf.* ergo tacite renuntiat per errorem, qui facit renuntiationem nullam (cum ignorans impedimentum intendat frui Matrimonio verò.) *Conc. conf.* absque errore *Neg. conf.* vel renuntiat sub tacita conditione, si Matrimonium valeat. *C. conf.* absolute *N. conf.* quia Matrimonium nullum (sicut Sponsalia de futuro tantum) non inducit statum incompatibilem cum beneficio; Paritas cum bigamia est nulla, partim quia in *d. c. 4.* est sermo de Clericis, qui in majoribus constituti attentant contrahere Matrimonium secundum, adeoque scienter invalidè, partim quia ibi bigamia statuitur in pœnam delicti, Clericus autem Minorista ad nuptias convolans non in pœnam delicti privatur beneficio, partim quia in pœnabilibus non est facienda extensio à casu expresso ad non expressum; imò ipsum *c. cit.* vult non extendi, quia expressè addit restrictionem per verba, in hac quaestione.

B)

4. Di-

18 LIB. III. TITULUS III.

4. Dico 2. Clerici constituti in Sacris seu Majoribus Ordinibus, inter quos hodie recensetur etiam Subdiaconatus, *can. 10. 11. dist. 32. c. h. t.* sicut illicitè, ita invalidè contrahunt Matrimonium, propter votum solenne castitatis. *c. 1. cit. c. 1. qui Clerici, vel vov.* Trid. *s. 24. can. 9. de Sacram. Matrim.* Si tamen attentent, incurrunt irregularitatem, & excommunicationem ipso facto, non tamen reservatam. *c. 1. & 2. eod. Clem. un. de consang. & affinit. ac insuper in poenam possunt privari beneficiis, non tamen ipso facto privati iis existunt. c. 1. h. t. ibi. sed si in subdiaconatu & aliis superioribus Ordinibus uxores accepisse noscuntur, eos uxores dimittere - - compellere procuretis. Ten! solas uxores, non beneficia, dimittere cogendi sunt: ergo privatio ipso jure non est statuta. Objic. Minoritæ contrahentes Matrimonium ipso jure privantur beneficiis, uti dictum: ergo & in Sacris constituti; quia hi insuper illicitè ducunt conjuges, consequenter non debent esse melioris conditionis propter suum delictum. R. N. Conf. quia apud illos privatio est in jure expressa, non apud hos; notum est autem, quod in odiosis nec propter*
- ma-

DE CLERICIS CONJUGATIS. 19
majoritatem rationis facienda sit exten-
sio. Dein etiam ratio est dispar;
quia Minoristæ privantur beneficiis
propter assumptum statum incompati-
bilem, & inde præsumptam renun-
tiationem. Majoribus autem initi-
ati non assumunt statum incompatibi-
lem, cùm Matrimonium non valeat.

Dico 3. Conjugatus non potest lici- 5.
tè promoveri ad ordines Clericales,
etiam Minores, vel primam Tonsurā,
& sic fieri *Clericus Conjugatus*, nisi ipse
prius voveat castitatem, & uxor con-
sentiat, ac insuper ista ingrediatur Re-
ligionem, vel, si propter provectam
ætatem non est suspecta de incontinen-
tia, saltem votum castitatis emittat. De
prima Tonsura & Minoribus colligitur ex
can. 6. d. 77. c. ult. de temp. ordinat. in 6.
Trid. s. 23. c. 4. de Ref. quia juxta *c. ult.*
& Trid. cit. nullus licitè promovetur
ad tonsuram vel Minores Ordines, nisi
probabilis extet conjectura de intenti-
one ad Majores Ordines progrediendi,
quæ dari vel præsumi nequit in conju-
gato, qui sine voto continentiæ, &
consensu uxoris &c. vult ordinari. De
Majoribus Ordinibus, i-conjugatus jam
sit Clericus, seu in minoribus consti-
tutus, ulterius suscipiendis constat ex

20 LIB. III. TITULUS IV.

can. feriatim. 14. d. 32. c. 2. h. t. c. 5. 8. de convers. conjug. ubi dictæ conditiones requiruntur in conjugato ad Sacros Ordines promovendo. *Obiic.* in Ecclesia Græca, licet jam sacris initiati non permittantur ducere uxores, Clericis tamen Minoribus conjugatis, qui cum virgine contraxerunt, licitum est sine dictis conditionibus recipere Ordines Majores, undè & uti Matrimonio: ergo & Clericis conjugatis in Ecclesia Latina. R. N. *conl.* quia in Ecclesia Latina prohibitum id est in SS. Canonibus *est.* in Græca autem expresse permissum in *c. 6. h. t.* Ex quo apparet, coelibatum Clericorum & Sacerdotum non jure Naturali aut Divino, sed Ecclesiastico tantum esse introductum; alias enim Græcis ab Ecclesia permitti non posset conjugium.

TITULUS IV.

De Clericis non Residentibus in Ecclesia vel Præbenda.

SUMMARIUM.

1. In quo consistat residentia Beneficiorum?
2. Regulariter tenentur regere omnes?

DE

3. 4.

6. C.

7. 6.

8. 4.

9. 1.

A

pert

xero

ficia

tali

tinu

tem

cleri

defi

næ i

præp

cleri

p. 1.

Uno

ma

cleri

qua

Loc

Civ

fia,

DE CLERICIS NON RESIDENT. &c. 21

3. 4. 5. *Et quidem Curati Jure Divino,
& Naturali: & quomodo?*
6. *Canonici autem Jure Positivo Humano?*
7. *Quam fructus debeantur residentibus?*
8. *An sufficiat præsentia facta ad illos lu-
crandos?*
9. 10. *Quæ sit pœna non residentium?*

AD vitæ honestatem Clericorum
Præbendas, seu Beneficia Eccle-
siastica, obtinentium vel maximè
pertinet officium, seu functiones ex-
ercere in Ecclesia & loco, ubi bene-
ficia exstunt, ad quod opus est, ut in
tali loco resideant, nam *residere* est con-
tinuè (moraliter saltem) esse præsen-
tem in loco beneficii, & inservire Ec-
clesiæ. Unde *Residentia* beneficiatorum
definitur esse *commoratio assidua perso-
næ in loco beneficii, seu apud Ecclesiam, ad
præstandum ibi personaliter servitium Ec-
clesiasticum.* Leuren. in Foro beneficiali
p. 1. sect. 3. q. 265. & alii quoad sensum.
Unde non sufficit materialis & otiosa
mansio in loco, si totum servitium Ec-
clesiasticum alteri v.g. vicario relin-
quatur c. 4. h. t. Trid. sess. c. 1. de res.
Locus residentiae apud Episcopos est
Civitas in qua est Cathedralis Eccle-
sia, vel saltem Diocesis, præsertim si

24 LIB. III. TITULUS IV.

cura Pastoralis ipsum evocat ad alias suæ dioceseos partes: apud Parochiū domus Parochialis, vel alia inter limites parochiæ, & Ecclesiæ vicina, ut commodè per se ipsum ei deservire valeat explendo suum munus: apud alios ille locus, in quo existit beneficiū. De tempore, quo residere oportet, dicemus infra.

2. Dico I. Residere tenentur regulariter omnes Beneficiati; nimirum non solum obtinentes Prælaturam, Dignitatem, Personatum, Officium, Canonicatum, Præbendam vel Portionem in Ecclesia Cathedrali vel Collegiata, aut beneficium Curatum, seu curam animarum annexam habens *c. seqq. c. 6. 10. h. t. c. 13. 30. 35. de Præb. Trid. s. 23. c. 1. & s. 24. c. 10. 12. de res. sed etiam obtinentes beneficium simplex, cui cura animarum non est annexa. c. an. fin. d. 92. c. 6. 10. & c. 35. c. 1. Ratio universalis redditur in c. fin. de res. in 6. ibi: beneficium datur propter officium. Interim tamen testantur Bertrique DD. cum Garcia, Vall. Bart. in beneficiis simplicibus [exceptis tamē Canonicatibus ac Præbendis Ecclesiarum Cathedralium & Collegiatarum] consuetudine sere communiter sublatam*

DE C
tām e
perso
pro b
sit, e
dere,
v. g. l
exigit
contr
sunt
lia et
benef
verō
trodu
bus
anim
quia
Jure
dato
deno
unda
liqui
D
Vica
nent
& N
in th
do a
ona
set,
dec

DE CLERICIS NON RESIDENT. &c. 23
tam esse obligationem residendi, aut
personale officium præstandi, ut adeo
pro beneficiato hujusmodi præsumptio
sit, eum non obligari personaliter resi-
dere, & per se ipsum functiones obire,
v. g. Missas legere, quando aliud non
exigit aperta & specialis fundatio, aut
contraria observantia. Et hæc satis
fuit certa, solennis tamen controver-
sia est, an obligatio residendi in loco
beneficii Jure Ecclesiastico tantum, an
verò etiam Divino & Naturali sit in-
troducenda, non quidem in Canonicati-
bus & beneficiis simplicibus seu curâ
animarum non habentibus annexam;
quia hujusmodi Beneficiatos non nisi
Jure Ecclesiastico, voluntatem Fun-
datorum approbante, obligari ad resi-
dendum, & ad munia per se ipsos obe-
unda, satis convenit inter DD. De re-
liquis.

Dico 1. Episcopi, Parochi, eorumque 3
Vicarii, & alii beneficia Curata obti-
nentes, obligantur Jure etiam Divino
& Naturali residere personaliter, saltē
in thesi (seu in genere, & abstrahendo
à certis circumstantiis) & condi-
tionatē, nisi nimirum juxta causā excu-
set, privilegium aut dispensatio vel
declaratio Pontificis, vel rationabilis

24 LIB. III. TITULUS IV.

consuetudo saltem immemorialis [nodo beneficia ab aliis æquè bene aut melius administrantur, ut nullum moraliter periculum imminere animarum] det licentiam non residendi. Communis contra paucos, satis manifeste decisa in Trid. *s. 6. c. 1. de ref. explicans verba Scripturæ, attendentes sibi & universo gregi ad. 20. & alia, tu vero vigila, in omnibus labora, ministerium imple. 2. Tim. 4. docet: hæc fieri non posse à non residentibus personaliter. Et s. 23. c. 5. de ref. declarat. præcepto Divino mandatum esse omnibus, quibus cura animarum commissa est, nempe Patriarchis, Primatibus, Archiepiscopis & Episcopis, & Curatis inferioribus, uti sup. Abbates, Præpositi, Priores, Parochi, Vicarii, &c. & aliis quibuscunque, qui beneficii aliquod Ecclesiasticum, curam animarum habens, obtinent, ut resideant, seu eos obligari ad personalem in sua Ecclesia, vel diocesi residentiam, ubi adjuncto sui officio deservi teneantur, neque absesse posse, nisi ex causis & modis infra scriptis. Neque Pastor animarum dici potest, qui eas deserit, & per alios pascit, nec vivere de altari debet, qui non servit altari. & conjugium spirituale, quale est inter Prælatos & beneficiatos curatos*

DE CLERICIS NON RESIDENT. &c. 25
ratos cum suis Ecclesiis, exigit cohabitacionem sponsi cum sponsa.

Indulget tamen Trid. / 25. c. 1. cit. 4.
Episcopis, ut ex causa, non admodum gravi, v. g. visitationis amicorum, remissionis animi &c. singulis annis abesse possint per duos vel tres menses sive continuos sive interpolatos [modo illos menses unius anni non connectant, & continent cum mensibus alterius anni juxta declarationem Cardinalium, quia talis absentia *brevis*, ut esse vult Trid. non esset] sic tamen, ut non absint tempore Quadragesimæ, Paschatis, Pentecostes, Corporis Christi, Adventus, Nativitatis. Id quod extendendum quoque videtur ad Abbates & alios Prælatos inferiores, ad exemptos. Si diutius abesse vellent Episcopi, Tridentinum requirit causam gravem, & licentiam vel à summo Pontifice, vel ab Episcopo Suffraganeo antiquiore residente in scriptis dandam. Inferioribus autem Prælati, uti sunt Abbates & Præpositi non exempti, item Parochis &c. concedit quidem abesse ad breve tempus, at semper cum licentia Episcopi, quam ex causa minus etiam gravi dare potest Episcopus ad duos usque menses.
fed

26 LIB. III. TITULUS IV.

sed ultra bimestre non nisi ex gravi causa, & in scriptis, semper tamen constitutō idoneō Vicariō. Consuetudo autem habet passim, ut Parochi ad modicum tempus, v. g. ad aliquot dies, discedant sine petita licentia Episcopi, substituētes interea vicarium, vel Parocho vicino curam ovium committentes, imō etiam non substituētes alium, & per unum vel alterum duntaxat diem absint, & morale animarum periculum non appareat: quia parum pro nihilo reputatur. Porro pro causis gravibus, ob quas licentia ultra 2. menses Episcopis, & ultra duos inferioribus Curatis dari potest, à Trid. habentur & specificantur hæ quatuor.

1. *Christiana Charitas*, ut si absint ad componendam pacem, convertendos peccatores &c.
2. *Urgens necessitas*, v. g. ut mutata aurā curetur morbus,
3. *debita obedientia*, ut si Superior Ecclesiasticus avocet curatum ad peragendum negotium pro bono Ecclesie vel Reipublicæ.
4. *Evidens Ecclesie vel Reipublice utilitas*, ut si quis alibi defendat jura suæ Ecclesie vel beneficii, negotium in utilitatem Regni expediat &c. semper tamen opus est interea substi-

DE CLERICIS NON RESIDENT. &c. 27
substitui alium æquè aptum vel apti-
orem, qui curam administret.

Obijc. Si obligatio residendi in be- 5.
neficiis Curatis, & personale obse-
quium præstandi, est Juris Divini &
Naturalis, tunc Papa nec per privi-
legium, nec per dispensationem pote-
rit concedere absentiam, v. g. uni plu-
res Episcopatus vel Parochias confe-
rendo, beneficium Curatum uniendo
Collegio, vel Monasterio, ut per Vicar-
ium administretur: neque Consuetu-
do sufficiet ad excusandum à residentia
personali, &c. Sed hæc omnia fiunt:
ergo. 2. Consuetudo repugnans re-
sidentiae in beneficiis Curatis speciali-
ter reprobatum à Trident. *loc. cit.* tan-
quam irrationabilis, & corruptela: ergo
saltem ista nihil potest circa dictam re-
sidentiam. 3. Dioeceses & Parochiae
sunt institutae ab Ecclesia: ergo obli-
gatio in his residendi descendit tantum
ab Ecclesia, non ex jure Divino &
Naturali. R. ad 1. *d. s. Ma.* si esset Ju-
ris Divini & Naturalis absoluti, & in
qualibet hypothefi. C. *Ma.* si solum
est conditionati, nisi nempe iusta causa
aliud postulet, & per Vicarium æquè
vel magis idoneum administretur cu-
ra animarum, vel si solum in thesi, uti
reve-

revera hoc modo est. *N. Ma.* Ad 2. Repræbatur ut corruptela solum illa consuetudo, quando per alium non satis providetur salutem animarum, vel aliunde repugnat Juri Naturali. Ad 3. *N. conf.* Presupposito enim, quod pro certo districtu, nimirum Diœcesi vel Parochia, constitutus ab Ecclesia sit Episcopus vel Rector animarum, Christus & Natura illos obligat ad residendum, cum alijs non possent debite suum munus obire.

6. Dico 3. Canonici Cathedralium & Collegiatarum Ecclesiarum, uti & ob-
tinentes in illa dignitatem, præbendam,
vel portionem, tenentur vi Tridentini
& juris scripti residere per 9. menses,
& solum per tres menses, nempe per
90. dies, quolibet anno, continuos vel
interpolatos, sine omni causa & licen-
tia, nec alio substitutõ, possint abesse.
Trid. l. 24. c. 12. de res. DD. commu-
niter, cum hac tamen moderatione,
ut non omnes aut plerique simul ab-
sint, nec præsertim in principioribus
annis, cultus Divinus detrimen-
tum patiat. Consuetudo tamen in
multis Canoniciatibus plures absentie
menses concedit: sic alicubi per 3. al-
ibi 4. alibi 6. menses &c. duntaxat.

præ-

DE CLERICIS NON RESIDENT. &c. 29
præsentes esse debent Canonici, ita
ut nihilominus fructus præbendales
totius anni percipiant: quia nempe
Tridentinum vel nunquam receptum,
vel iterum per consuetudinem abro-
gatum est. Sicut etiam vi consuetu-
dinis sufficit, an Canonici de die tan-
tum semel compareant in Choro, vel
si psallant non per se, sed per Vicá-
rios.

Dico 4. Emolumentum, quod debi- 7.
to tempore & modo residentes per-
cipiunt, sunt fructus, qui sunt in du-
plici classe. 1. *Fructus præbendæ*, sibi
anni, vel *grossi*. & hi sunt redditus fixi,
qui residentibus dantur annuatim
absque respectu ad singulas interef-
sentias seu præsencias in Choro, vel
Officio Divino. 2. *Distributiones quoti-
dianæ*. seu *Præsencie*, siue consistant in
pecuniis, siue in frumento, vino &c.
[& tunc vocantur etiam fructus grossi,
aut victualia]. & sunt illi fructus, qui
dantur intuitu cujuslibet personalis
præsencie in Choro vel Officio Divi-
no; siue dein à fidelibus sint fundati,
ut portiones fanebres in Anniversa-
riis, siue ex mensa communi seu massa
& collectione omnium fructuum Ec-
clesiæ quotannis obvenientium desig-
nati.

30 LIB. III. TITULUS IV.

gnati, ut dividantur inter præsentes personaliter in Officiis Divinis. *Ut fructus annuos* consequatur Canonicus, requiritur & sufficit, ut vel 9. mensibus juxta Tridentinum, vel tanto tempore quod statuta vel consuetudo suæ Ecclesiæ exigit, resideat in loco Canonicatus cum effectu. *Trid. loc. cit. & DD. communiter.* Excipe 1. si quis abijt causâ Studiorum in aliquâ Universitate vel generali studio, modo studeat Theologiæ vel juri Canonico. *c. 12. h. t. & c. ult. de Magisl.* vel ex alia ex dictis quatuor, aut quæ Episcopo iusta videbitur, cum licentia tamen Episcopi vel Prælati. 2. Si Canonici duo, sive Cathedralis sive Collegiatæ Ecclesiæ, quos assumit Episcopus ad se juvandum in suo munere, absint in servitio Episcopi, v. g. in visitatione Dioecesis, *c. 7. & 51. h. t.* hi enim sictione Juris habebuntur pro præsentibus in ordine ad lucrandos fructus annuos, non ad distributiones quotidianas, adeoque in his casibus sufficit residentia *ficta*. Ut autem lucrentur Canonici *distributiones quotidianas*, requiritur præsentia in choro & servitio actuali vel vera, vel ficta. *Trid. loc. cit. & c. un. h. t. in 6. ut adeo absen-*

DE CLERICIS NON RESIDENT. &c. 31
absentibus concedi nequeant per remissionem presentiae in choro, non obstante statuto vel consuetudine contraria. d. c. un. Trid. f. 22. c. 3. de res. & f. 24. c. 12. de res. Sed Pars, quam amittunt absentes, accrescit presentibus, si certa portio est assignata omnibus, qui praesentes sunt, v. g. 10. vel 20. floreni. Trid. f. 21. c. 3. de res. si verò singulis presentibus sit determinata certa portio, v. g. cuilibet presenti 1. florenus, vel 30. crucigeri, remanet residuum in mensa communi, vel pene Ecclesiam, aut arbitrio Episcopi applicandum est alteri pie loco. Trid. f. 22. c. 3. cit. hoc enim modo conciliatur dispositio Tridentini, in dictis duobus locis facta. Attendatur tamen consuetudo quoad hoc.

Quæres, quando sufficiat praesentia 8. facta in Choro in ordine ad lucrandas distributiones? R. Siquis absit ex causa à jure specialiter approbata ad hunc eff. etum, & sic fingitur esse praesens in Choro: tales juxta c. un. h. t. in 6. sunt tres. 1. Infirmitas, sive jam praesens, sive quæ Medici judicio timetur ex accessu ad Ecclesiam, ut est podagra, febris, &c. licet orta ex culpa & intemperantia infirmi, requirunt tamen

men Doctores, ut talis sit præsens in civitate, vel urbe, aut loco, ubi Ecclesia existit. per *c. un. cit. & c. 30. de Elect. in 6.* item ut sanus consueverit alias interesse Divinis in Choro. 2. *juste & rationabilis corporalis necessitas*, cui nempe quis causam non dedit ex sua culpa, ut si quis injuste sit incarcerationatus, mittit sanguinem &c. 3. *evidens utilitas Ecclesiae*, nimirum ejus in particulari de cujus distributionibus quæritur; non alterius, vel particularis vel universalis Ecclesiae: ut si quis Romæ agit negotia Ecclesiae; aut alibi defendit jura Capituli, vel sui beneficii, qui nomine Episcopi vel Capituli mittitur ad visitanda limina Apostolorum, Concilium aliquod &c. His adde 1. *privilegium* à Pontifice obtentum: sic Poenitentarius durante re Divina audiens Confessiones, & obtinens Præbendam Theologalem vel Magistralem pro toto die, quod legit vel concionatur in propria Ecclesia; lucratur distributiones. Trid. *sess. 24. c. 8. & 12. de ref.* item Canonicus habens incorporatam parochiam pro toto tempore, quod exercet curam. Trid. *sess. 22. c. 3. de ref.* Adde 2. *consuetudinem* primam introductam post Tridentinum;

DE CLERICIS NON RESIDENT. &c. 33
tinuum, nam istud antegressæ ab eodẽ
sunt sublatae. *c. 12. cit.* sic alicubi lu-
crantur distributiones, licet absentes
sint, qui 40. annis intervenerunt Eccle-
siæ interessendo Divinis. *Objc.* Distri-
butiones quotidiane non minus depu-
tantur in sustentationem Canonicoꝝ,
quam fructus grossi: ergo quoties-
cunque aliquis abest ex tali causa, pro-
pter quam fingitur esse præsens ad
percipiendos fructus grossos seu an-
nuos, ex eadem fingitur esse præsens
ad percipiendas distributiones *q. dist.*
ant. deputantur ad sustentationem, ex
alio tamen titulo, nempe propter sin-
gulas interessentias in Choro, *C. ant.*
ex eodem titulo, ex quo fructus grossi:
N. ant. & conj.

Dico 5. Poena non residentium in 9.
Beneficiis curatis est, quòd ultra tem-
pus à jure permissum & absque iusta
causa & licentia absentes pro rata ab-
sentiae fructus non faciant suos, eosque
ante omnem sententiam teneantur
erogare in fabricam Ecclesie vel in
pauperes. *Trid. sess. 25. c. 1. de ref.*
ubi exasperavit poenā in *sess. 6. c. 1. de ref.*
statutam. Episcopi insuper, si priva-
tione fructuum non moveantur, de-
nuntiandi sunt Summo Pontifici, ut is
remedium afferat. *Trid. sess. 6. cit.* In-

34 LIB. III. TITULUS IV.

feriores autem Curati sunt vel personaliter citandi, vel per edictum, & quidem ter, & non nimis festinanter, acque monendi sub comminatione, ut resideant. *c. 8. 10. 11. & fin. h. t. Trid. sess. 23. c. 1. cit. si expectatis* 6. mensibus neque tunc pareant, vel contumaciter non compareant citati, in arbitrio Episcopi est, vel statim privare beneficiis, vel prius per sequestrationem fructuum vel per censuras adigere ad residendum, & postmodum refractariis privare eisdem. *c. 2. fin. & c. 11. h. t.* Contra Regulares procedendum est secundum Constitutiones Ordinum.

10. Dico 6. Poena Canonicorum, & aliorum, qui in Ecclesiis Cathedralibus & Collegiatis Dignitatem, Præbendam, vel Portionem obtinent, debito tempore &c. non residentiū hæc: primo anno privandi sunt dimidia parte fructuum, computatis etiam illis, quos fortè eo anno ratione præbendæ & residentie, at non sufficientis, fecerunt suos; secundo anno omnibus fructibus, quos illo anno lucrati sunt: tertio anno, si contumaciter absint, contra eos procedendum est juxta SS. Canonum Constitutiones.

Trid.

De
Trid.
sunt
&c.
tim
juxta
post

D

1. 2.

4. 5.

7. 8.

9. 0.

10.

11.

14.

15.

17.

18.

19.

21.

DE CLERICIS NON RESIDENT. &c. 35
Und. *reg. 24. c. 12. de ref. h. e.* citandi
sunt, & contumaces vel per Censuras
&c. ad residendum cogendi, vel sta-
tuo privandi sunt Canonatibus &c.
juxta *c. 4. 8. 11. h. t.* expectatis tamen
post ultimam citationem 6. mēſibus.

TITULUS V.

De Præbendis & Dignitatibus, SUMMARIUM.

1. 2. 3. Quid ſit Præbenda & Dignitas,
quia & quotuplex Beneficium?
4. 5. 6. Beneficia Compatibilia, & In-
compatibilia.
7. 8. An quoad incompatibilia obtinenda
poſſit aliquid Diſpenſatio, vel Conſue-
tudo?
9. Quia & quotuplex ſit Unio Beneficiorū?
10. An, & qualiter fieri poſſit?
11. 12. 13. Diſmembratio: Diviſio: & Sup-
preſſio Beneficii.
14. Quotuplex ſit Collatio Beneficiorum?
15. 16. Quibus ſint conferenda?
17. Quotuplexi modo Papa conferre poſſit?
18. Reſervatio & affectio Beneficiorum.
19. 20. Quenam ſint perpetuo reſervata
Pontifici?
21. 22. Quenam alternis menſibus, &
quomodo?

36 LIB. III. TITULUS V.

23. *Quid sentiendum de Annatis?*

24. *Quanam Beneficia conferat Episcopus, vel alii?*

25. *An aliqua conferri valeant Laicis?*

26. *An aliquando obtineri Prescriptione?*

27. *Quid statuat Regula de Vigniti?*

I. **Q**uam hucusque supposuimus, hic explanatur natura Beneficiorum Ecclesiasticorum; quamvis enim *Præbenda* strictè loquendo dicat vel *Canonicam* portionem proventuum Ecclesiasticorum, seu fructus annuos propter residendam in Canonicatibus; vel jus illos percipiendi ratione *Canonice*, quæ est jus habendi sedem in Choro, vel etiam vocem in Capitulo, donec præbenda, seu perceptio fructuum accesserit, resultans ex eo, quod aliquis inter Canonicos adlectus sit; in quo utroque sensu restringitur ad Canonicos; hic autem accipitur pro omni beneficio Ecclesiastico, sive sit *Canonica* sive non. *Dignitas* autem sumitur pro Beneficio Ecclesiastico majore.

§. I.

De Natura, Varietate, Pluralitate, & Unionè &c. Beneficiorum Ecclesiasticorum.

Dico I. Beneficium est jus perpetuum percipi-

DE PRÆBENDIS ET DIGNITATIBUS. 37
percipiendi redditus ex bonis Ecclesiasticis ratione spiritualis officii auctoritate Ecclesiastica constitutum. Communis ex *can. 2. d. 70. & c. 16. h. t.* Unde quatuor requiruntur ad essentiā Beneficii. 1. *Officium spirituale*, vel potius obligatio præstandi functionem spirituales, qualis est recitatio vel decantatio Breviarii, prædicatio Verbi Divini, legere Missas, administrare Sacramenta &c. & hoc officium spirituale est quasi fundamentum beneficii; cum Beneficium detur propter officium. 2. *Jus percipiendi fructus* temporales, quod est jus reale, in bonis Ecclesiæ radicum, ex quibus proveniunt redditus, atque in se est temporale, fit tamen spirituale propter officium vel ministerium sacrum, cui est annexum, & ideo *jus spirituali annexum dicitur*. Ipsi autem fructus & proventus sunt & manent aliquid mere temporale. 3. *Auctoritas Ecclesiæ*, vel Prælati Ecclesiastici, dictum jus officio spirituali annectentis, & sic Beneficium erigentis vel constituentis. 4: *Perpetuitas*, quæ duplex considerari potest, una respectu ipsius Beneficii, quod exigit durare perpetuo, ita ut non extinguatur cum morte Beneficiati, sed

38 LIB. III. TITULUS V.

ut vacans alteri conferri debeat, altera respectu Beneficiati, cui beneficiū confertur in titulum perpetuum, atque ita stabiliter, ut pro libitu & absque causa in Jure expressa ei auferri nequeat. Prior perpetuitas est necessaria juxta plerumque, posterior juxta communem, exceptis paucis, propter *c. ex parte 5. de Clero: agrot.* Et propter defectum hujus perpetuitatis propriè & strictè Beneficia non sunt 1. *Manualia*, quæ nimirum ita conferuntur, ut ad nuntium conferentis, vel alterius Papæ inferioris, auferri valeant: quibus opponuntur *Titularia*, quæ conferuntur in titulum perpetuum. 2. *Commenda temporalis*, quando administratio Beneficii committitur alicui ad tempus, non in perpetuum. 3. *Vicaria temporalis*, quando ad tempus alicui committitur administratio Ecclesiæ Parochialis, & cura animarum; per quam differt à Commenda temporalis. 4. *Capellania simplex*, h. e. obligatio dicendi certas Missas, quæ vel non est erecta auctoritate Episcopi, vel in titulum perpetuum non confertur: quæ autem auctoritate Episcopi est erecta, & in titulum perpetuum confertur, vocatur Capellania collati-

va.

DE PRÆBENDIS ET DIGNITATIBUS. 39.
va. 5. *Pensio Clericalis*, quæ est jus
percipiendi certos fructus ex alieno
Beneficio concessum alicui Clerico ad
tempus vel etiam ad vitam pensiona-
rii, quo mortuo expirat. In materia
tamen favorabili etiam ista veniunt
nomine Beneficiorum. Cæterum so-
lus Papa instituit Beneficia Majora &
Dignitates, item Canonicatus Cathe-
dralium & Collegiatarum Ecclesiarum:
Minora autem, etiam Curata, modo
non habeant jurisdictionem in foro in-
terno, *Episcopus, can. 3. d. 80.*

Dico 2. Beneficium dividitur 1. in 9,
simplex, & duplex. *Duplicia* dicuntur,
quæ peculiarem Juris prærogativam
habent adjunctam, puta jurisdictionem,
administrationem, eminentiam, curam
animarum: ex quibus aliqua vocantur
Majora, uti sunt primæ Dignitates,
Episcopatus, Archiepiscopatus, Patri-
archatus, & Cardinalatus, & in ediosis
non veniunt nomine Beneficiorum;
alia *Minora*, quæ sunt Dignitates inferi-
ores, uti Archidiaconatus, Archipres-
byteratus, Præposituræ, Decanatus,
Vicariatus Generalis, Abbatiae Sæcu-
lares & Regulares, Provincialatus &c.
Dignitas propriè & specificè accepta
est Beneficium, quod præeminentiam

una cum iurisdictione fori externi habet annexam, uti Vicariatus Generalis, Abbatiae &c. *Officium* vero dicitur, quod habet annexam rerum Ecclesiasticarum administrationem sine praeeminentia & iurisdictione, quale habent Custos, Sacrista. *Personatus* autem appellatur, cui competit praeeminentia seu praecedenti. . v. g. in Choro, & Processionibus, sine iurisdictione, & administratione, uti Senioratus, Praepositura, & Scholasteria in Ecclesiis Germaniae multis tam Cathedralibus quam Collegiatis. Alia demum sunt *Infima*, quibus nimirum annexa est iurdictio in foro tantum interno, seu cura animarum, consistens in obligatione administrandi Sacramenta, & praedicandi Verbum Divinum, atque hinc appellantur *Curata*, uti Parochiae, Plebanatus, Vicariae perpetuae. Proin *Simplicia* erunt, quae huius modi Juris qualitate non sunt affecta, uti Capellaniae collativae, & Canonicatus, qui tamen Canonicatus, praesertim in Ecclesiis Cathedralibus, vocantur *Simplicia Maiora*.

Dividitur 2. in *Saeculare*, quod Clericis saecularibus, h. e. nullius Religiosi Ordinis Regulam professis; & in
Regu-

DE PRÆBENDIS ET DIGNITATIBUS. 41
Regulare, quod Regularibus conferri debet vel ex fundatione, vel consuetudine, vel 40. annorum præscriptione. In dubio, an sit Sæculare, spectandus est ultimus status. *perc. c. 42. de Elect. c. 19. de Jur. patr.* si neque de hoc satis constet, præsumitur esse seculare, consequenter titolare & perpetuum; nam regularia per se sunt tantum manualia. Dividitur 3. in *Collatum* seu liberæ collationis ad quod collator pro libitu assumit Clericū: in *Electivum*, quod prævia electione à majori parte suffragantium obtinetur per Confirmationem vel Admissionem Superioris: & in *Patronatum*, seu *Mixtum*, quod prævia præsentatione Clerici à Patrono facta acquiritur per Institutionem præsentati. 4. denique aliqua Beneficia dicuntur *compatibilia*, alia *incompatibilia*. Illa se compatiuntur in eadem persona, ista nō.

Dico 3. Plura Beneficia compati- 4.
bilia ab eodem Clerico obtineri & retineri simul possunt. Quia nec Jus nec Ratio obstat.

Dico 4. Plura incompatibilia ab 5.
uno eodemque Clerico obtineri, vel saltem retineri simul nequeunt. Textus clari in c. 5. 7. 14. 17. 28. h. t. Clem. 3. & Extrav. *Ex. c. abilis Jo. XXII.*

42 LIB. III. TITULUS V.

ead. c. 9. de concess. Præb. c. 1. de consuet. in 6. Trid. s. 7. c. 4. & sess. 24. c. 17. de Ref. Pro majeri declaratione notandum, aliquat beneficia esse *suapte natura*, nimirum vel ratione residentiae, vel servitii impossibilis, incompatibilis, uti duo beneficia curata, duæ dignitates, duo personatus, duo Canonicatus, in quibus viget Tridentini dispositio, residentiam 9. mensium exigentis; quia singula hæc beneficia requirunt residentiam moraliter perpetuam, adeoque impossibilem: sic quoque duo beneficia uniformia sub eodem tecto, seu idem officium eodem tempore & in eodem loco requirentia uti, duo Canonicatus in eadem Ecclesia, duæ Capellaniz, ejusdem obligationis in eodem altari (cum nemo possit simul bis psallere, vel idem servitium eodem tempore & loco bis præstare) sunt impossibilia ex natura sua. Alia vero sunt tantum incompatibilia ex accidenti, & dispositione facta, nimirum illa, quorum quolibet præbet congruam sustentationem. *Trid. sess. 24. c. 17. cit.* ubi prohibet eidem Clerico plura hujusmodi beneficia conferri, quamvis permittat habenti unum non sufficiens ad congruam aliud simplex suffi-

DEPREBENDIS ET DIGNITATIBUS. 43
sufficiens conferri. Rursus alia dicantur incompatibilia primi generis, alia secundi generis. *Primi generis* sunt, quæ ex juris dispositione inter se pugnant, ut plene obtenno secundo (h. c. etiam quoad possessionem, eamque pacificam & frugiferam c. 26. h. t. in 6. Clem. & Extrav. cit.) ipso jure amittatur, & vacet primum. & si quis non dimittat tamen in manibus Superioris primum, ipso jure amittat etiam secundum quoad titulum, non vero quoad possessionem; quia amissio secundi est poena retentionis indelictæ primi, quæ non incurritur ante sententiam Judicis: talia sunt duo beneficia curia, duæ dignitates, duo personatus, duo officia, & juxta plerisque etiam duo beneficia uniformia sub eodem titulo, quæ diximus esse incompatibilia per se & ex natura sua. Atque de his ita disposuit. *Extrav. cit. & Trid. loc. cit.* *Ex* contra *secundi generis*, incompatibilia sunt, quæ quidem obtineri & simul retineri non possunt, ex nulla tamen juris dispositione obtento secundo vacat ipso jure primum, licet, si quis utrumque pergeret retinere, per sententiam cogendus esset, ut alterutrum dimittat. c. 1. de consuet. in 6. c. 7. c. 14. & c.

44 LIB. III. TITULUS V.

Et c. de multa 29. Trid. sess. 24. c. c. 17. cit. qualia sunt, quorum quodlibet præbet congruam sustentationem, sive sint duo beneficia simplicia: sive beneficium simplex & dignitatis, personatus, beneficium curatum: sive duo canonici tunc: imo & duo canonicatus, incompatibilem residentiam exigentes, licet singuli non sufficerent ad congruam.

6. *Obiit 1. In c. 7. 7. 14. 28. cit. etiam obtento altero Beneficio Curato, Dignitate, Personatu &c. non ipso Jure dicitur vacare primum, sed eo, vel alterutro priusmodum esse obtinentem, qui utrumque volebat retinere: ergo. 2. Trid. sess. 24. c. 4. de ref. generaliter statuit de canonicis Beneficiis incompatilibus, C. licum, qui ea recipere & simul retinere præsumpsit, ipso Jure privatum esse his beneficiis, dum ait, *autemque de cætero ultra curata, aut NB. alias incompatibilia &c.* ergo omnia sunt incompatibilia primi generis. 3. In d. Extrav. §. statimur, conceditur mensis ad dimittendum alterutrum beneficium, & in Trid. s. 24. c. 17. ad id conceduntur 6. menses: ergo primum non statim vacat obtento secundo. 4. ad 1. Jus illud antiquum fuit exasperatum*

DE PRÆBENDIS ET DIGNITATIBUS. 45
tum à recentiore in *cit. Extrav. & Trid.*
Ad 2. pro to *alias incompatibilia* intelli-
guntur ea, quæ de jure antiquo, præ-
sertim *c. 28. h. t.* ad quod se refert Tri-
dentina Synodus, ita fuerunt incom-
patibilia, ut per sententiam debuerit
alterutrum auferri, qualia non solum
fuerunt duo beneficia curata, sed etiã
duæ dignitates, personatus, officia,
non vero quorum singula solum præ-
bebant honestam sustentationem &c.
Deind per to *alias incompatibilia* pos-
sunt intelligi alia æque aut magis in-
compatibilia, nempe ratione servitii
impossibilis, uti sunt uniformia sub
eodem tecto. Ad 3. *Extrav. §. statui-*
mus cit. loquitur de illo tempore, quo
fuit edita: ait in §. *si vero princeps* sub-
sequenti pro futuris temporibus præ-
cipit primum dimitti *absque moræ di-*
spendio. Pariter Tridentinum addit, *in*
præsenti, adeoque loquitur de tempore,
quo habitum est Concilium: in *sess. 7.*
c. 4. de ref. autem illimitate, in futurũ
decernit privationem ipso jure, con-
sequenter dimissionem primi statim fa-
ciendam; cum nemo possit retinere
rem non suam.

Quæres an ad plura beneficia in- 7.
compatibilia simul obtinenda & reti-
menda

menda aliquid possit Dispensatio Pontificis, vel consuetudo; R. 1. Dispensatio Pontificis habet locum, si per ea adfuerit causa c. 1. & c. 23. dist. causae iustae autem sunt 1. necessitas Ecclesiae, si pro singulis beneficiis non reperiantur idonei Ministri. 2. Utilitas Ecclesiae (non Beneficiati) si nempe unus plus credatur prodesse fidelibus sua prudentia, industria, potentia, quam pares alii, ex quo capite plures in Germania Episcopatus conceduntur Patrio pum filiis, quia Ecclesias efficacius possunt defendere contra in solentiam Haereticorum. 3. Singularia alicujus merita in Ecclesiam; qui enim praesunt Presbyteri, duplici honore aliqui habeantur, maxime qui laborant in verbo & doctrina. 1. Tim. 5. quo etiam referri potest eminentis alicujus doctrina, vel generis nobilitas. Sic etiam Fundator potest velle, ut uni conferantur plura beneficia à se fundata. Lauren. p. 3. q. 73. n. 1. R. 2. forte etiam consuetudo sufficeret, ut Papa inferior possit eidem conferre plura beneficia, praesertim incompatibilia propter residentiam, quia hanc tollere vel restringere est in potestate Ecclesiae, & incompatible ratione intertationis, quam

DE PRIMEN DIS ET DIHNITATIAUS. 47

quam praeter singula sufficientem; ubi nimirum intervenit iusta causa. Proceant hoc maxime, ubi consuetudo immemoralis invaluisse; quia iuxta *c. 26. d. 1. S. c. 9. de off. Ord. in 6.* & ibi DD. quidquid per privilegium est obtinibile, etiam est obtinibile per consuetudinem immemorabilem.

Quesit. 1. Moralitas Beneficiorum 8. est contra ius naturale, non modo incompatibile ex natura sua, videlicet ob residentiam vel servitium impossibile in una eademque persona, sed etiam eorum, quæ præcisè sunt incompatibilia ratione sustentationis; quia procedit ex radice ambitionis & avaritiæ. *c. 1. de consuet. in 6.* & per eam imminuitur cultus Divinus, læditur charitas, & iustitia distributiva, dum unus abundat, alter eget, unus ebrius est, & alter esurit. Sed contra ius Naturale nihil valet Dispen-
ratio etiam Pontificis, vel Consuetudo: ergo. 2. In *d. c. 1.* consuetudo etiam immemoralis, vi cuius plura ab eodẽ beneficia obducuntur & retinentur, reprobat *in corruptela*: ergo saltem consuetudo non potest tribuere inferioribus Papæ facultatem dispensandi vel uni plura Beneficia concedendi.

R.

48 LIB. III. TITULUS V.

Ry. ad 1. *diff. ma.* est contra Jus Naturale absolutum, & pro qualibet hypothese, & omnibus circumstantiis. *N. ma.* contra Jus Naturale in thesi tantum, & conditionatum, nisi iusta causa aliud exigat, vel saltem permittat, evacuando turpitudinem. *C. ma.* Si talis adsit causa, Papa dispensat, vel declarat, uti & consuetudo, jus Naturale non dari; sicut de obligatione residendi in Beneficiis Curatis diximus *tit. preced.* Ad 2. In *d. c. 1.* reprobatur consuetudo tanquam corruptela solum tunc, quando iusta causa eam non honestat vel reddit rationabilem, & quæ de ambitionis radice processerit, ut loquitur textus: alias nec Summus Pontifex dispensare posset, quod tamen ibi ipsi conceditur, in pluralitate Beneficiorum. Dein Textus loquitur tantum de certa pluralitate, nempe duorum personatum, dignitatum, officiorum, non de omni, v. g. duorum Simplicium, congruam sustentationem præbentium, & Canonicatum; ratione residentie Jure Positivo requisitæ, & impossibilis, in quibus maxime consuetudini vim tribuimus. Cæterum consuetudini hac in re graviter se opponunt multi DD. propter pericu-

DE PRÆBENDIS ET DIGNITATIBUS. 49
ricula abusuum, & alias causas, ideo in
Responsione ad ardi *fori*; cum difficul-
ter reddatur rationabilis.

Dico 5. Unio Beneficiorum (vel 9.
Ecclesiarum) est duorum vel plurū
beneficiorum à legitimo Superiore sa-
cta annexo. Fieri potest tribus mo-
dis. 1. *æque principaliter*, quando ex du-
obus beneficiis fit unum, sed ita, ut
neutrum beneficium (vel Ecclesia)
amittat suam naturam, titulum, quali-
tates, & prærogativas, ac neutrum
subjiciatur alteri, unum tamen acqui-
rant Rectorem, in quo communican-
tur, non inter se. 2. & frequentius, *ac-
ce fori*, & ita ut beneficium minus di-
gnū auneetur & adhæreat digniori
tanquam accessorium principali, v. g.
si Parochia uniatur Canonicatui, Præ-
posituræ, Abbatæ &c. & hoc casu be-
neficium accessorid unitum quasi ex-
tinguitur quoad titulum, assumit qua-
litates & prærogativas beneficii prin-
cipalis, proinde nunquam vacat in se
& per se, cessatque in eo jus patrona-
tūs & jus conferendi: taliter unitæ Ec-
clesiæ vocantur *filiales*, & altera, cui
uniuntur *mater*. Atque hæc unio pro-
priissimè est unio beneficalis. Leuten.
p. 3. q. 879. n. 2. & in dubio præsumi-
tur

50 LIB. III. TITULUS V.

tur ista. 3. quoad temporalia tantum, h. e. quoad redditus, decimas &c. ad aliquam Ecclesiam pertinentes, quæ tribuuntur Monasterio, vel Collegio &c. Et hæc unio nec extinguit beneficium, nec illud subiecit Prælato vel Rectori Monasterii vel Collegii ita, ut unus sit Rector beneficii taliter uniti, & Collegii. Si tamen, ut sæpe contingit, v. g. Parochiale, uniatur Monasterio, Collegio, Capitulo Ecclesiæ Cathedralis vel Collegiatæ, &c. quoad temporalia & spiritualia simul, dicitur beneficium vel Ecclesia pleno jure incorporata, & Prælatus Monasterii sit Beneficiatus vel Parochus principalis, curam tamen animarum & administrationem beneficii incorporati non exercet per se, sed per Vicarium à se præsentatum, at ab Episcopo approbandum & institutendum. Si verò incorporaretur Beneficium vel Ecclesia non tantum quoad temporalia & spiritualia simul, sed etiam populus in spiritualibus eximeretur à jurisdictione Episcopi, & Prælato Monasterii, &c. subiceretur, vocatur talis Ecclesia *plenissimo jure incorporata*. Prælatus verò habet in tali districtu, tanquam in parvula diocesi, jurisdictionem quasi Episcopalem.

DE PRÆBENDIS ET DIGNITATIBUS. 51
pal-m. Et hæc unio vel incorporatio
est rara; qualem tamen habere dicitur
Monasterium & Abbas Princeps San-
gallensis in Helvetia.

Dico 6. Unire perpetuū [non ad 10.
tempus, quæ unio spectat præcisè fa-
vorem Beneficiati, & est quasi dispen-
satio. Trid. / ff. 7. c. 4. d. res.] Bene-
ficia & Ecclesias sibi subj. et s. regula-
riter potest Episcopus. 2. & suo mo-
do Capitulum Sede vacante. 3. at non
mensæ Episcopali aut Capituli. 4. nec
sine justa causa prius cognita, qualis
est evidens Ecclesiæ vel necessitas vel
utilitas, ut si beneficia sint adeo tenu-
ia, ut inde duo sustentari nequeant,
vel alias tam idonei Ministri non ha-
beantur, denum 4. nec sine consensu
eorum, quorum interest. Pars 1. su-
mitur ex c. 3. de Excess. Præl. Pars 2.
ex c. un. de Major in 6. modo Capitulum
non vaiat in præjudicium juris Epi-
scopalis. Pars 3. ex Clem. 2. & ibi gl.
de Rebus Eccl. alien. quia præterent
authoritatem in facto proprio, & quasi
in propria causa jus dicerent. Pars 4.
ex Trid. sess. 7. c. 6. d. res. Et c. 33. h. 2.
Pars 5. partim ex illis Juribus, quæ
prohibent alienationem rerum & juri-
um Ecclesiasticorum sine consensu Ca-

pituli: proin, quia unio beneficiorum
est quaedam alienatio, ad eam opus ha-
bet Episcopus consensu Capituli: par-
tim ex ratione, quia in præjudiciū
tertiū non debet fieri unio: proin, si u-
nire vellet Episcopus beneficium pa-
tronatum, vel collativum, deberet re-
quirere consensum Patroni, vel Colla-
toris, item, si vacat, Defensoris, si non
vacat beneficium uniendum, Possessoris.
Clem. & Trident. c. 11. Si tamen ad-
esset evidens unionis necessitas, de-
fensor & possessor solus audiendi es-
sent, licet non consentirent. Adde,
quod possessori non fieret præjudiciū,
quia ante ejus obitum unio non habet
effectum. Interim hodie prohibetur
Episcopus unire beneficia unius dioe-
cesis cum beneficiis alterius; beneficia
curata & Ecclesias Parochiales Mo-
nasteriis, Dignitatibus, Hospitalibus,
Præbendis Ecclesiæ Cathedralis vel
Collegiatæ, aut Beneficiis simplicibus:
item collativa patronatūs. *Trid. sess.*
14. c. 9. sess. 24. c. 13. sess. 25. c. 9. de ref.
11. Dico 7. Disimembratio Beneficii est
ejus diminutio, dum salva unius uni-
tate & titulo pars fructuum, quibus
abundat, applicatur alteri. Fieri iti-
dem potest ab Episcopo, at non sine
justa

DE PRÆBENDIS ET DIGNITATIBUS. 53
iusta causa necessitatis vel utilitatis, &
sine consensu Capituli. Communis ex
*c. 10. h. t. c. un. §. fin. ut benef. Ecc. sine
diminut.* quia est vera alienatio rei vel
juris Ecclesiastici.

Dico 8. Divisio seu Sectio Beneficii, 12.
quæ opponitur Unioni, est, quando ex
uno fiunt duo vel plura, ita ut divisus
fructibus imposterum duo vel plures
instruantur Beneficiati. Est rursus
permisâ Episcopo ex iusta causa &
cum consensu eorum, quorum consen-
sum requiri ad Unionem diximus.
Constat ex *c. 8. 26. h. t. c. 3. de Ecclef.
colif. & Trid. sess. 21. c. 4. de ref.* Imò
ubi necessitas urget, v. g. si parochiani
sine magna difficultate adire nequeant
suam Ecclesiam Parochialem, & simul
illa abundet ita redditibus, ut inde duo
sustentari possint, præcepta est Epi-
scopo divisio *c. 3. cit.*

Dico 9. Suppressio Beneficii est to- 13.
talis extinctio illius. Conceditur ite-
rum Episcopo ex iusta causa, quæ fe-
re est sola tenuitas & insufficientia
redituum, & cum consensu Capituli.
*c. 12. de Constit. Trid. sess. 24. c. 15.
de ref.*

§. II.

De Collatione, seu Reservatione
Beneficiorum. Ubi de Concor-
datis Germaniæ, & Annatis.

14. Vide cum nunc, quibus, à quæ & quomodo conferenda sint Beneficia, cum regula sit, *beneficium Ecclesiasticum non posse obtineri sine institutione Canonica c. 1. d. R. J. in 6.* hæc Institutio vocatur quæque *Provisio*, & si fiat secundum sacros Canones, *Canonica*; quæ triplex est. 1. *Institutio* specificè talis, quam præcedere debet præsentatio Clerici idonei facta ab habente jus patronatus. de qua ad tit. 7. infra. 2. *Confirmatio* vel *Admissio* legitimi Superioris prævia Electione vel Postulatione, de qua in lib. 1. tit. 5. & 6. egimus. 3. *libera Collatio*, seu *Collatio* specificè acceptata, nullam præsupponens præsentationem, vel electionem, de qua hic. Istæ sunt à data Regula ponens in fine exceptionem, ubi dicimus, quod Beneficium obtineri valeat etiam per Institutionem, adæque sine Canonica Institutione, Cum verò Pontifex alia Beneficia reservet sine collationi non solum in jure Communi, sed etiam in Regulis Cancellariæ, & in Con-
- cor-

DE PRÆBENDIS ET DIGNITATIBUS. 55
cordatis Germaniæ, etiam de his, quan-
tum necesse est, tractabimus.

Dico 1. Beneficia sunt conferenda 15.
Dignis aliis collatio non valet. Con-
stat hæc assertio, quæ complectitur
omnes tres species institutionis Cano-
nicæ. ex c. 7. 22. *X c. 24 de Elect.*
in 6. c. 1. de Institut. in 6. c. 7. de Clericis
excomm. Dignus autem censetur esse,
qui habet qualitates à Jure præscriptas,
nempe debitam ætatem, ordinem, le-
gitimos natales, competentem morum
probitatem, & scientiam, caretque
censurâ excommunicationis &c. vel
aliò impedimento, de quibus vid. *tit. de*
Elect. one: & de aitate & qualit. &c. in lib.
I. Religiosi hodie probabilius sunt in-
capaces obtinendi beneficium sæcula-
re, etiam Parochiale, nisi pleno jure
sit ipsorum Monasteriis incorporatum.
Vincent. Petra to. 2. *Comment. ad Con-*
stit. Apost. sect. 1. testans de Commu-
ni. Sumitur ex c. 9. *de Regular. & Trid.*
f. 14. c. 11. de ref. ut explicato per de-
clarationem S. Congreg. approbatam
à Gregorio XIII. & 8. Julii 1581. edi-
tam, atque ex hac communis Benefici-
alistarum Regula; *Beneficia Sæcularia*
Secularibus. Regularia regularibus confe-
renda sunt.

56 LIB. III. TITULUS V.

16. Dico 2. Beneficia, saltem Curata, Dignioribus conferenda sunt, alias collatio vel provissio, licet valida sit, tamē illicita est, saltem si unus certò & notabiliter sit dignior ex Candidatis. Trid. s. 6. c. 1. & s. 24. c. 1. § 18. de ref. & oppositum damnavit Innoc. XI. propositione 47. inter confixas. Ratio, quia Beneficia curata sunt instituta pro favore Ecclesiæ & animarum, quibus, quantum fieri potest, maximè consulendum. Et quamvis Trid. c. 18. cit. ubi id decernit de inferioribus Curatis, loquatur de promovendis ad Beneficia Parochialia per *Concursum*, seu speciale examen, ad quod vocandi sunt vel admittendi, qui Beneficium præstant, rectè tamen communiter extenditur ad alias quoque collationes, quæ non prævio Concursu, quia fortè in usu non est, fiunt. Dignior autem censendus est, qui in requiritis qualitatibus competitores superat, vel potius, uti Trid. declarat, qui pensatis omnibus *utilior* futurus creditur Ecclesiæ & animarum bono, ac aptior ad Ministerium ratione Prælaturæ, vel Beneficii peragendum.

17. Dico 3. Papa de Jure Communi habet amplissimam potestatem conferendi

DE PRÆBENDIS ET DIGNITATIBUS. 57
di Beneficia Ecclesiastica, & quidem
omnia per totum mundum, licet hac
plenitudine potestatis uti non semper
soleat. *c. 2. h. t. in 6. Clem. 1. in f. Ut
lite pend.* quia est Ordinarius Ordina-
riorum, & universali jurisdictione po-
tetur. Conferre autem potest quadru-
plici jure. 1. *jure præventionis*, dum
nempe præveniendo vocationem be-
neficii vel in *forma pauperum*, vel in
forma dignum, vel in *forma commissoria*
mandat illud conferri à collatore ordi-
nario, aut ipse extunc jam conferre,
postquam vacaverit, aut dat *gratiam
expectativam* ad beneficium vacaturum.
2. *jure concursus*, vi cuius tanquam
Episcopus universalis concurret cum
omnibus collatoribus inferioribus quo-
ad Beneficia actu vacantia, & tunc da-
tur locus præventioni, ac illius colla-
tio valet, qui prior contulit. Et talis
concurfus de jure Communi compe-
tit etiam Legatis Apostolicis *c. 6. x. &
c. 1. & 3. de Legat. in 6.* Vt tamen sicut
ipse Pontifex ob specialia Concordata
non amplius utitur hoc jure in Ger-
mania, ita nec Legatus ipse potest,
sed relinquitur ordinariis Collatoribus
libera potestas privatum conferendi
Beneficia, Papæ non reservata in præ-

dicto

58 LIB. III. TITULUS V.

dētis Concordatis Germaniæ. 3. *Jure Devolutionis*, vi cujus confert illa beneficia, quæ propter aliquam causam, ut si inferiores debito tempore non contulerint, vel indignis, devolvuntur ad Pontificem, de qua devolutione differemus ad tit. 8. de concess. Præb. infra 4. *Jure Reservationis*, vi cujus confert certa beneficia, quæ suæ collationi privative reservavit, de qua hic maxime agemus. *Jure Præventionis & Concursus* in Germania fere non utitur Pontifex, ne inferiores collatores, quibus vel ex privilegio vel ex Concordatis competit jus conferendi, occasione, suamant conquerendi, vel ne dissidia & alia incommoda oriantur.

18. Dico 4. Reservatio Beneficiorum Papalis est advocatio Beneficii vacaturi à Collatore ordinario ad Pontificem. Dividitur in *continuum seu fixam*, quando collationem sibi reservat Papa pro omni loco & tempore, ac in *discontinua seu eventalem*, quando sibi reservat tantum pro casu, quo Beneficium vacare incipit in certo loco, v. g. in Curia Romana, vel certo tempore, v. g. certis mensibus. Alia quoque dicitur *clausa in Corpore Juris*, qualis reperitur unica in c. 2. §. 34. h. t. in 6. ubi ser-

van-

DE PRÆBENDIS ET DIGNITATIBUS. 59.
vantur unica in *apud Sedem Apostolicam*,
seu in *Curia Romana*, quæ nimirum va-
ca e incipiunt ibi, ubi vel exiit Pont-
t. f. x. cum sua Curia, vel Pontifex sine
Curia, vel sine Pontifice Curia illius,
seu Cancellaria, tribunalia, & ordinarii
Consilii et ac Officiales Pontificii. Af-
flicti hæc reservatio non solum Curia-
les, seu qui sunt de Curia Pontificis,
sed etiam alios ibi decedentes, imò
extenditur etiam ad locum Papæ vel
Curie vicinum, h. e. non distantem
ultra duas diætas, quarum quælibet
complectitur 20. leucas, quarum singu-
læ habent 1000. passus, & cœfficiunt
4. plena miliaria Germanicæ: si igitur
in tali vicinia moriatur beneficiatus,
accedens vel recedens à Sede Aposto-
lica vel Curia Romana, beneficium il-
lius reservatur Pontifici: durat hæc
reservatio non ultra mensem à die vo-
cationis in ductæ. Aliæ autem omnes
dicuntur *non clausæ in Corpore Juris*, ut
quæ exstant in *Extravag. Execrabilis 4.*
Jo. XII. & Extrag. de regimen 13.
ini. Com h. t. Item quæ produntur in
Regulis Cancellariæ, & in *Concordatis*
Germanicæ. Vicina Reservatio est
Affectio beneficii, quæ fit per apposti-
onem manûs à Pontifice factam, de qua
in

60 LIB. III. TITULUS V.

in *Extrav. ult. cod.* quando nimirum Papa aliquando cepit disponere de aliquo beneficio in ordine ad illud conferendum, & sic tacitè ac ipso facto suæ collationi reservare censetur; per quod differt à reservatione, quod hæc fiat verbis, illa facto, item quod affectio cesset, si Pontificis collatio semel consecuta est effectum, reservatio autem duret, quotiescunque vacaverit Beneficium. Ex quibus apparet, quid sit beneficium *Reservatum.* & quid Beneficium *Affectum.* Porro effectus tam reservationis quam affectionis est, quod Beneficium reservatum vel affectum ab inferiori collatore conferatur invalide, atque omnia reduci debent ad statum priorem; cum inferiori ligatæ sint manus. *c. 2. 13. h. t. in 6. arg. c. 1. & 2. de Confirm. m.* Quod verum est, etsi reservationi non sit appositum decretum irritans: licet non afficiat ignorantem, sed valeat collatio inferioris, qui ignorant reservationem, sine clemencia irritante factam; e contra si reservationi appositum sit decretum irritans, etiam affectus ignorantem collatorem, inficit titulum, & vitiat possessionem ita, ut, si provisorius spoliatus possessione, non possit agere de spolio. Chokier in *Reg. 1. Cancell. n. 18.* Di-

DE PRÆBENDIS ET DIGNITATIBUS. 61

Dico 5. Beneficia Pontifici reserva- 19.
ta in Germania non sunt alia, quam
que in Concordatis Germaniæ speci-
ficantur. Chokier ad Reg. Cancell. r.
n. 22. eo quod in iisdem Papa disertè
promiserit, quòd per quamcunque aliam
reservationem, gratiam expectativam, aut
quavis aliam dispositionem, sub quacunque
verborum forma factam vel faciendam im-
pedire nolit liberam collationem Ordini-
narium. Quare non est necesse re-
servaciones alias, vel ante Concordata
in Extravagantibus Jo. XXII. &
Communibus aut in Regulis Cancellariæ,
vel post illa in alias Bullis factas aut
faciendas, in quibus non expresse dero-
gatur dictis Concordatis, operose &
frustra adducere in Germania. Con-
cordata Germanice autem de quibus hic,
sunt pacta à Nicolao V. Summo Pon-
tifici cum Friderico III. Imperatore,
aliisque Principibus Germaniæ tum
Ecclesiasticis tum Sæcularibus inita,
& per specialem Bullam, quæ incipit.
Ad Sacram Petri Sedem, anno 1448. con-
firmata, ad tollendas difficultates &
controversias plurimas, ratione colla-
tionis Beneficiorum ortas. In his Pa-
pa permittit liberas electiones Præ-
latorum in Archiepiscopalibus, Episco-
pali-

62 LIB. III. TITULUS V.

palibus, & Regularibus Ecclesiis, ita tamen, ut Electorum confirmatio [nisi sint praelati Regulares non exempti] petatur à Papa, ac insuper liberam induget collationem omnium Beneficiorum ordinariis collatoribus, quæ in Concordatis sibi non reservat vel perpetuò, vel alternativè in certis mensibus vacantia ac insuper à quibusdam Beneficiis exigit Annatas.

20. Quæres, quæ ergo Beneficia in Concordatis sunt reservata; R. Multa. 1. quæ vacant apud Sedem, de quibus paulò aute. 2. quæ vacant per acquisitionem dignitatis, personatus, vel alterius beneficii, aut officii ita incompatibilis, ut obtentò secundo vacet ipsò jure primum. Et hæc reservatio statuitur etiam in *Extrar. Execrabilis 4. Jo. XXII.* an verò utrumque sit reservatum, disputatur; probabilè est, quod solum secundo obtentum, quod quis nititur retinere cum primo. 3. Praelaturæ & Episcopatus vacantes per obitum Cardinalis. 4. Praelaturæ. Dignitates, & omnia Beneficia, quæ vacant per depositionem, privationem [interveniente sententia Pontificis] vel translationem auctoritate Apostolica factam. 5. Episcopatus vacans per

DE PRÆBENDIS ET DIGNITATIBUS. 69
per renuntiationem liberam, à Papa
acceptam. 6. Prælaturæ, Dignitates,
& Beneficia, ad quæ quis electus vel
postulatus est, si illi etio vel Postulatio
fuit rejecta à Pontifice, vel renuntiatio
talis Prælaturæ &c. à Pontifice ad-
missa. 7. Dignitates & Beneficia eorū,
qui auctoritate Apostolica immédia-
te promoti sunt ad Episcopatus, Di-
gnitates; ubi tamen excipiuntur Epi-
scopatus Titulares: quare Ep-
iscopatus, quos confert Archiepi-
scopus Salisburgensis, nempe Gur-
censis, Chiemenfis, & Seccoviensis,
& Lavaninus. Item excipiuntur be-
neficia per gratiam expectativam
Papalem obtenta: & obtenta per
Preces Primarias Imperatoris, imò
probabiliter etiam beneficia, quæ ele-
ctus in Episcopum ante obtentam
Confirmationem à Sede Apostolica
resignat in manus ordinarii collatoris;
quia Concordata loquuntur de promo-
tis; completè autem promotus non
est, qui necdum confirmatus. Eodem
excipiuntur Beneficia, quæ promo-
tus ad Episcopatum retinuit ex di-
spensatione Pontificis, & postea va-
vant per ejus mortem; quia Concor-
data loquuntur de beneficiis vacanti-
bus

64 LIB. III. TITULUS V.

bus per *promotionem*; quo modo non vacant hæc beneficia, sed per *mortem*. 8. Beneficia, quæ vacant per obitum certorum Officialium Papæ, nimirum, Vice-Cancellarii, Camerarii, septem Notariorum, Auditoris literarum contradictarum, Auditorum causarum Palatii, 26. Penitentiario- rum Apostolicæ Sedis, Abbreviatorum 25. Capellanorum ejusdem Sedis, qui in Albo Curialium descripti sunt, & Commensalium verorum Papæ, si moriantur, dum actu habent prædicta officia. 9. Beneficia auctoritate literarum Apostolicarum immediate collata. Atque hæc reservationes à n. 3. allatæ comprehenduntur omnes etiam in *Extrav. Ad Regimen. 13. int. Com. ultimæ* tamen dicitur modificantur, & restringuntur aliquo modo à Concordatis. 10. Dignitates majores post Pontificales in Ecclesiis Cathedralibus: & principales seu primæ in Collegiatis; sive dein pro majori vel prima habeantur Præpositura, ut in plerisque Germaniæ locis, sive Decanatus. Et hanc reservationem etiam statuunt *Regulæ Cancellariæ reg. 4.* Hinc, quia Concordatis est inserta, omnes Præposituræ tam Cathedralium, quam Col-
legi-

DE PRÆBENDIS ET DIGNITATIBUS. 65
legiatarum Ecclesiarum in Germania
sunt reservatæ Pontifici. Excipiun-
tur Præposituræ Salisburgensis & Au-
gustana Cathedralis, etiam Elvacensis
Principalis, quæ ex privilegio sunt Ele-
ctivæ, electus tamen à Pontifice est
confirmandus: item Præposituræ Ec-
clesiarum Collegiatarum in Bavaria,
ad quas itidem ex privilegio nominat
Serenissima Domus Bavarica. II. De-
mum reliquæ Dignitates & Beneficia
pro alternis mensibus, nempe Janu-
ario, Martio, Majo, Junio, Septembri,
Novembri, si vacent in his mensibus
libera autem collatione relicta Ordi-
nariis Collatoribus pro reliquis 6.
mensibus, Februario, Aprili, junio, Au-
gusto, Octobri, & Decembri. Quam-
vis autem hæc alternativa collatio
etiam reservetur in *Regulis Cancellariæ*
reg. LX. quæ olim fuit VIII. plus ta-
men conceditur in *Concordatis*; nam
in illis solum indulgebatur Episcopis,
iisque actu residentibus, alternare cum
Pontifice, in istis verò omnibus colla-
toribus ordinariis, licet Episcopi non
sint, vel actu non resideant. Porro
Papa suos menses subinde etiam aliis
concedit: sic Serenissimæ Domui Ba-
varicæ competit jus præsentandi ad

66 ³ LIB. III. TITULUS V.

Parochias alternativas, in mensibus Papalibus vacantes, sive ex privilegio speciali Pontificis, sive, ut loquuntur specialia *Concordata Bavaria*, ex præscriptione. Sed circa hanc reservationem.

- II. Dico 6. Alternativæ collationi subjacent dignitates omnes. & beneficia quæcunque, curata & non curata, consequenter & officia ac administrationes, cum verè sunt beneficia. Communis ex Concordatis citatis. Excipiuntur tamen 1. omnia Beneficia & Dignitates perpetuò reservatæ Pontifici in dictis Concordatis, & jam sunt recensitæ. 2. Beneficia manualia, & quæ supra diximus esse improprie beneficia. 3. Regularia, quæ ad nutum Prælati Regularis sunt auferibilia. 4. Electiva, quia hæc pro ten per relicta sunt liberæ electioni Capitularium. 5. Patronata, modò sint juris patronatus laici, & quidem obtenti non per privilegium &c. sed ex foundatione, dotatione, vel constructione Ecclesiæ; cum Pontifex patronatus Laico non censeatur derogare, nisi clarè exprimat. Procedit, etsi Ecclesiasticus simul cum tali Laico sit Patronus, ita ut nec Ecclesiastico suum jus præsentan,

DE PRÆBENDIS ET DIGNITATIBUS. 67
tandi auferatur, eò quod æquius sit, ut
privilegiatus trahat secum non privi-
legiatum, quàm ut privilegiatus pro-
pter societatem alterius amittat suum
privilegium. 6. Beneficia, quæ confe-
runtur per Concursum, uti Parochia-
lia, deberent per se juxta Tridentinum.
7. Accessoriè unita, v. g. mensæ Epi-
scopali, Capitulari, Monasterio &c. quia
quoad titulum sunt extincta, & pro-
priè non vacant. 8. Vicariæ perpetuæ
[quando nimirum Ecclesiæ Parochia-
les non accessoriæ, sed æquè principa-
liter sunt unitæ Monasteriis, Collegi-
is &c.] juxta *Constit.* *Ad exequendum*
S. Pii V. 9. quæ vacant per resignatio-
nem puram & expressam quocunque
mense factam in manibus Ordinarii,
quia in Regulis Cancellariæ permis-
sum est Ordinariis talia conferre be-
neficia, in Concordatis autem abstra-
hitur: ergo, cum Nationis Germanicæ
conditionem per concordata non du-
riorem facere voluerit Pontifex, sed
favorabiliorem, quàm sit aliarum Na-
tionum, alternativæ non censendus est
subjecisse beneficia taliter resignata:
& concordata, cum aliud non expri-
mant, debent intelligi secundùm Re-
gulas Cancellariæ tanquam Jus Com-

mune. Demum II. Beneficia parochialia & curata, quæ quidem vacant in mense, qui pertinet ad collationem Papæ, at Sede Papali vacante, vel quando à Papa, cùm adhuc viveret, collatio non est facta; tum quia reservatio horum beneficiorum, casu quo vacant apud Sedem, Sede vacante, vel à vivente Papa non sunt collata, non videtur statuta, ex ratione, ne ex longiori vacatione salus animarum periclitetur. *c. 3. 35. h. t. in 6.* quæ ratio etiam pugnat pro casu, quo vacant extra Curiam, & non apud Sedem, Sede vacante &c. tum quia hæc beneficia (uti & non curata, ad quæ proin probabilius fit extensio) mense quidem Papali, at Sede Papali vacante, vacantia, in Regulis Cancellariæ ratione mensium non sunt reservata, ut docent communiter: ergo nec sunt reservata vi Concordatorum; quia, ut jam insinuatum, Papa in Concordatis non voluit duriores facere conditionem Germanis, nec augere, sed mitigare reservationes Regularum Cancellariæ. Id quod in multis Episcopopatibus confirmat praxis, præsertim quoad beneficia Curata, vi cuius indifferenter conferri solent ab Episcopis,

DE PRÆBENDIS ET DIGNITATIBUS. 69
pis, in quocunque mense, Sede Papali
plena vel vacua, vacantia.

Objic. Pacta & Concordata non ex-
tinguntur morte paciscentium: ergo
reservationes in Concordatis durant
etiam vacante Sede, præsertim cum
non sit paritas cum Regulis Cance-
llariæ; nam illa sunt perpetua, istæ au-
tem solum durant, quamdiu vivit Pa-
pa, & electo novò iterum restaurari
debent. *R. dist. conf.* durant Sede va-
cante, quas voluit Pontifex durare. *C.*
conf. quas durare noluit, uti sunt re-
servationes mensuum pro casu Sedis
vacantis propter allatam rationem *N.*
conf. quod non impedit, quò minus
perpetua sint Concordata, eò quòd
non indigeant nova restauratione, si-
cut Regulæ Cancellariæ indigent.

Dico 7. Quando beneficium alterna- 22.
tivum vacat in mense Papali [qui in-
cipit ad primum pulsum horæ duode-
cimæ noctis, ubi incipit v. g. Januarius,
& finitur ad primum pulsum horæ 12.
noctis ultimæ Januarii] debet Colla-
tor ordinarius in nostra Germania ex-
spectare provisionem Papæ per tres
menses. Text. & DD. in Concordat.
§. de Cæteris. ibi: quoties non apparuerit
infra tres menses, à die nota vacationis in

loco Beneficii: quod alicui de Apostolica auctoritate provisum fuerit. Sed notandum, quod juxta declarationem Gregorii XIII. in Const. Quæ in Ecclesiam.

41. illa verba non apparuerit non sint reducenda ad verba in loco Beneficii, sed ista ad immediate præcedentia notæ vacationis. Unde DD. duo inferunt.

1. Trimestre Pontificis incipere currere non à tempore, quo innotescit vacatio Romæ, sed quamprimum non ante, innotescit in loco Beneficii. 2. Ordinarium collatorem non statim posse (saltem absolutè) beneficium conferre, si post elapsum trimestre provissus à Papa non appareat in loco Beneficii; præfertur enim, si postea appareat provissus à Papa, modò intra trimestre sit facta provissio. Quæ tamen Constitutio Gregoriana teste Chokier & Zypæo apud La Croix l. 4. n. 517. minus observatur, utpote emanata non consultà priùs Natione Germanica; nam Pontifex in dictis Concordatis subnecit concessionem alternorum mensium deinceps perpetuò duraturam, nisi in futuro Concilio NB. de consensu dictæ Nationis (Germanicæ) aliter fuerit ordinatum.

Cæterùm quatuor adhuc notanda sunt

DE PRÆBENDIS ET DIGNITATIBUS. 71
sunt 1. Trimestre Pontificium non incipere ipsa die, quâ innotescit vacatio in loco beneficii, sed postera die, quia juxta l. 14. ff. de V. O. præpositio à excludit terminum à quo gl. in c. 3. h. t. in 6. V. numerandum, Chokier, & alii, 2. Si dubium sit, an beneficium vacare coeperit in mense Papæ vel Ordinarii, ut si prima Februarii reperiatur mand mortuus Beneficiatus, standum esse pro Ordinario; quia habet intentionem fundatam in Jure, quamdiu non constat ipsi per reservationem (quæ est odiosa) ligatus esse manus. 3. Prædictum trimestre Pontifici currere etiam Sede Papali vacante, & probabilius. 4. licet provisio Papæ non fortita sit effectum propter impedimentum provisi, ob vel subreptionis &c. quia Concordata ordinariis collatoribus tribuunt jus conferendi absolutè post lapsum trimestre; & paria censentur, non providere, ac invalidè providere l. quoties 6. ff. qui satisfacere cog. Contra hoc ultimum Obje. Beneficium, cui Pontifex aliquando manum apposuit per invalidam collationem, sit affectum, & sic tacitè reservatum ipsius collationi perpetuè, donec collatio fortiatur effectum. Extrav. 14. §. Romani h. t. int.

72 LIB. III. TITULUS V.

comm. ergo invalida collatio Pontifici non tollit vel sistit cursum trimestris. *R.* Verum quidem est *antec.* generaliter, sed per specialem dispositionem Concordatorum pro hoc casu aliter ordinatum est: quia in his Pontifex promisit, quod per *quamcunque aliam dispositionem aut reservationem* nolit impedire liberam collationem inferiorum: ergo nec per reservationem *tariam*, qualis est affectio Beneficii; nam & hæc esset aliqua reservatio, vel dispositio, impediens collationem inferiorum, atque præjudicaret Concordariis. Ajunt quidem, Stylum Curiae Romanae contrarium esse; sed exinde non evincitur, nostram sententiam in puncto Juris non esse veriore.

23. Quæres, quid sint Annatæ, de quibus mentionem etiam faciunt & reservant Concordata Germaniæ in §. 5. ? 2. à quibus solvendæ? 3. & an licitè exigantur. *R.* ad 1. Sunt pensiones seu certæ quantitates pecuniæ, quæ de Episcopatum aliarumque Dignitatum & Beneficiorum vacantium fructibus primi anni exiguntur à Papa pro Camera Apostolica: aliæ sunt integre, & vocantur *communia servitia*, atque denotant omnes fructus primi anni:

anni: aliæ non integræ, & sunt dimidia tantum pars fructuum primi anni, ac propriè & specificè dicuntur *Annatæ*. R. ad 2. Promoti ad Prælaturas Majores, seu *Consistoriales* ut vocant, quas nimirum Papa confert in Consistorio Cardinalium, rogatis eorum suffragiis, quales in Germania sunt Episcopatus, & Prælaturæ Principales, Sæculares aut Regulares, uti Elvacensis, Campidunensis, Fuldenfis &c. obligantur per se ad integros fructus primi anni pendendos Cameræ Apostolicæ, licet taxa ex liberalitate Pontificis in libris Cameræ Apostolicæ annotata vix quintam fructuum partem excedat, ac insuper ad eandem solvendam concedantur duo anni, & si contingat uno eodémque annò plures Episcopos vel Præsules in eadem Ecclesia mori, non nisi semel solvenda sit, nec illam teneatur solvere successor, si fortè antecessor non solvisset. Promoti autem auctoritate Papæ ad Dignitates & Beneficia Minora, & non Consistorialia, quorum valor seu redditus annui 24. ducatos juxta taxam Cameræ Apostolicæ non excedunt, solum ad dimidiam fructuum partem primi anni per se obligantur: quamvis & hæc portio

soleat

soleat valde moderata & mitigata esse, imò omnes Canoniciatus Germaniæ taxentur in Camera tantùm ad valorem 24. aureorum, licet annui reditus ascendunt reipsa ad mille & amplius ducatos, ut adeo ex iis nullæ annatæ solvendæ sint. R. ad 3. Exactio annatarum rationabilis & omnino licita est, partim quia exiguntur in signum subjectionis ad Sedem Apostolicam, partim ut Papa habeat, unde Cardinales aliosque Officiales, quibus indiget plurimis ad regendam universalem Ecclesiam, sustentet, bene meritos de Ecclesia præmietur, egentibus succurrat, Ecclesiam contra hostes defendat, fidem inter infideles propagare possit &c. *Obi.* Exactio & solutio annatarum est Simonjaca, quia temporale exigitur & solvitur pro confirmationibus Electionum, & collationibus Beneficiorum, quæ sunt aliquid spirituali annexum: ergo est illicita R. *N. aut.* quia ex aliis, & jam insinuatæ causis exiguntur, non tanquam pretium pro rebus spirituali annexis. Adde, quòd annatæ non exigantur ex pacto, sed ex lege, jam antecedenter existente; imò sunt debitæ ex natura rei velut onus reale, h. e. ipsis

DE PRÆBENDIS ET DIGNITATIBUS. 75
ipsis fructibus primi anni impositum,
ac subrogatæ sunt decimis, quæ olim
ex toto Orbe Christiano debebantur &
solvebantur Papæ juxta Veteris Ec-
clesiæ institutum. Leuren. p. 3. q.
190. n. 2.

Dico 8. Dignitates & Beneficia 24.
omnia, quæ Pontificis collationi non
sunt reservata, de jure Communi
conferri possunt à quolibet Episcopo
confirmato in sua Diocesi, ut adeo
ad hoc habeat intentionem in jure
fundatam, siue dein sermo sit de colla-
tione libera, siue de necessaria, suppo-
nente electionem, vel præsentationem
Clerici prævisam. Text. & DD. in
can. 19. 1. caus. 15. q. 7. c. 16. de Offic.
Ordin. c. 3. Instit. c. 12. §. fin. de hæret.
ibi: ad Episcopi officium tam institutio,
quàm destitutio Sacerdotum nescitur per-
tinere. Excipluntur tamen beneficia,
quæ alius ex jure speciali, nempe
privilegii, consuetudinis, præscriptio-
nis, conventionis &c. conferendi obti-
nuit. *Canonicatus* Dignitates & Præ-
bendas Cathedralium Ecclesiarum de
jure probabilius conferendi essent ab
Episcopo & Capitulo simul, ita ut
Episcopus unam, & Capitulum alte-
ram vocem constituat. per c. 15. con-
cess.

76 . LIB. . III. TITULUS V.

cess. Præb. Garc. p. 5. c. 4. n. 17. 28.
 Collegiatarum verò Ecclesiarum à
 Prælatò immediato & Capitulo simul
 ita tamen, ut instantio ad Episcopum
 spectet. *Garc. n. 64.* Sed & hic sæ-
 pius illud obtinet ex jure singulari,
 vi cujus subinde Canonicatus confe-
 runtur ab aliis. v. g. à Papa alterna-
 tivè, ab ipsis Canonicis vel per *tur-*
rum, ut vocant, ita ut unus post alter-
 rum, incipiendo, à Seniore, conferat
 Canonicatum in suo mense vacantem,
 aut à Principibus. Sæcularibus per
 præsentationem, &c. Quid de reli-
 quo in collatione Beneficiorum quo-
 rundam possit Capitulum, vel Vicarius
 Generalis, patebit ex dicendis ad tit.
Ne Sede vac.

25. Quæres, an Laicis competere pos-
 sit potestas conferendi Beneficia. R.
 æquè parum, ac potestas ea conse-
 quendi: quia beneficia sunt jùs spiri-
 tuali officio annexum, consequenter
 eorum collatio requirit potestatem
 spiritualem, sicut consecutio Ordinem
 spirituale: cùm igitur Laici, omni
 Ordine Clericali destituti (secluso
 privilegiò Papali) ne quidem capaces
 sint juris & potestatis spiritualis. *c. 2.*
Et 3. de Judic. nec conferre, nec adi-
 pisci

DE PRÆBENDIS ET DIGNITATIBUS. 77
pisci Beneficia possunt. Unde, si Imperator, Reges, & alii Principes, & Sæculares, dicuntur providere opisse Ecclesiis suarum ditionum, & conferre Præposituras, Canonicatus, imò & Episcopatus, sensus est, quòd habeant jus nominandi, & quodammodo præsentandi Clericos ad beneficia vacantia, vel, ut sit per *Primas Preces*, de quibus *tit. de Jure patron. vacatura*, & sic petant conferri certis personis à potestate Ecclesiastica, non quòd ipsi conferant jus officio spirituali annexum.

Dico 9. Beneficia possunt etiam 26. obtineri per Præscriptionem, modò acquisita sint titulò coloratò collationis, institutionis &c. re ipsa invalidæ propter defectum occultum, scilicet intra triennium pacificæ possessionis. Ita communis cum Sanch. l. 7. *Moral. c. 29. n. 88. seqq.* propter clarum textum *Regulæ Cancell. 36.* quæ inscribitur *de triennali possessione. ibi: Si quis quæcunque Beneficia Ecclesiastica, absque Simoniacò ingressu, ex quovis titulo, Apostolica vel ordinaria collatione - - aut institutione eorum, ad quos ista pertinent, per triennium pacificè possiderit (tammodo - - se non intruserit, h. e. qui aut nullū ha-*

78 LIB. III. TITULUS V.

habet titulum, vel non ab eo, cujus est conferre Beneficium) *super iisdem beneficiis taliter possessis moleſtari nequeat &c.* ergo per triennalem & pacificam possessionem, titulo & bona fide instructam, acquiritur Jus & quasi dominium Beneficiorum, atque stabilis titulus in iisdem, tanquam per præscriptionem, quæ tam in possessorio quam petitorio excludit omnem actionem, atque, sicut omnis alia legitima Præscriptio, in foro conscientiæ quoque procedit, ut habet communior & verior sententia cum laudato Sanchez. Bonæ fidei, ut ego quidem existimo, non obest, si promotus per titulum coloratum sciat impedimentum suum, modò alias illud occultum sit, & Juris tantum Ecclesiastici: cum ex nullo Jure probetur obligatio impedimentum tale manifestando se tam notabili commodo privandi.

Objic 1. Nullum Beneficium obtineri potest absque Canonica institutione, vel collatione *c. 1. de R. J. in 6.* Sed Præscriptio, non est Canonica institutio vel collatio, quæ debet procedere ab habente potestatem, & titulum validum ac verum, non merè coloratum, tribuere, ergo. 2. Nec per
lon-

DE PRÆBENDIS ET DIGNITATIBUS. 79
longissimam consuetudinem, quæ in
jure reprobatur, acquiri potest benefi-
cium absque Canonica institutione. c.
3. de *Instit.* ergo nec per Præscriptionem.
3. Qui scit suum impedimentum,
vel vitium tituli, & tamen acceptat
vel retinet Beneficium, ille peccat
contra SS. Canones, qui requirunt
titulum verum & validum Canonice
institutionis: ergo est in mala fide: si
autem 4. ignorat SS. Canones præ-
fatos, laborat ignorantia juris manifesti,
quæ iterum obest bonæ fidei: sed sine
bona fide nulla datur Præscriptio: er-
go. R. ad 1. *antec.* intelligendum est
de via & modo ordinario ac immedia-
to consequendi beneficia, non de ex-
traordinario & mediato præscriptio-
nis, quam SS. Canones nullibi promi-
bent, imò in allegata Regula Cancellariæ manifestè approbant. Ad 2. *N. Conf. & parit.* partim quia SS. Canones consuetudinem reprobant, Præscriptionem verò approbant; partim quia consuetudo, in jure reprobata, erat talis, perquam sine consensu & opera Episcopi obtinebant Clerici beneficia à Laicis, vel sese intrudebant adeoque cum manifestè vitioso, aut nullo titulo, etiam apparenter talis; quod

quod utique illicitum est & corruptela morum: fere sicut res alienas rapere nulla consuetudo facit licitum, licet Præscriptio iusto immixto titulo earum tribuat dominium. Ad 3. *N. ant.* nam nec *c. r. cit.* nec alii SS. Canones clarè obligant ad non acceptandum vel non retinendum pro foro interno beneficium pro casu, quo quis impedimentum juris merè Humani novit. Vid. de *Electione* n. 15. Ad 4. Negatur, quòd laboret ignorantia Juris manifesti, quia nullum ostendi potest, quod clarè reddat inhabilem ad beneficium, qui ignorat vitium tituli, mediante Possessione & Præscriptione obtinendum, imò clarè hoc permittitur ad *Reg. Cancellar.* Dein ignorantia Juris manifesti non vitiat bonam fidem Theologicam.

27. Occasione hujus Regule de triennali possessore fortè quæres, quid statuatur in *Reg. Cancell.* 19. quæ intitulari solet de *in vacans resignantibus*, vel vocari regula de *viginti*? 8. Statuitur, quòd, si iurimus resignaverit vel dimiserit beneficium suum, & infra 20. dies à die prestiti resignante consensus coram legitimo Superiore, resignationem acceptante, numerandos mortuus fuerit, resignatio

DE PRÆBENDIS ET DIGNITATIBUS. 81

tio habeatur pro nulla, & beneficium censetur vacare per mortem: quia huiusmodi resignationes, cum fieri soleant in favorem certarum personarum, referunt speciem hæreditariæ successi-
onis, quam SS. Canones detestantur. Per *infirmum* rectius intelligitur ille, qui laborat non qualicunque infirmitate, sed gravi, ex qua aliquis moriturum se crediderit, ideoque resignaverit, eò quòd regula dicat, *si de ipsa infirmitate decesserit*. Sed *Objic.* Regula permittit hæc verba: *etiam vigore supplicationis, dum esset sanus, signata*: ergo resignatio habetur pro nulla, licet sanus adhuc (à fortiori, si levi infirmitate correptus) resignaverit, modò intra 20. dies postea decesserit. R. cum P. Engel. *h. t. n.* 31. hæc verba respicere Stylum Curiae Romanæ, ubi antè actualem resignationem, & consensum resignantis in Cancellaria ponendum, supplicatur Summo Pontifici pro licentia resignandi, qui supplicationem signat & subscribit, *fiat, ut petitur*: nihil igitur aliud videntur velle Pontifices, qui illa verba hoc tempore addunt Regulæ, quàm quòd dicti 20. dies computandi sint à die supplicationis signatæ, si fiat resignatio Romæ, ne

F scili-

scilicet committeretur fraus, aliàs enim sani adhuc possent supplicationem porrigere, & suum consensum differre usque ad tempus periculose infirmitatis.

TITULUS VI.

De Clerico ægrotante vel debilitato.

SUMMARIUM.

1. *Quibus constituendus Coadjutor? Quis iste sit & quid Coadjutoria?*
 2. 3. *A quibus constitui possit Coadjutor, tam Perpetuus, quàm Temporalis?*
 4. *Quod sit Coadjutoris officium, & quæ potestas?*
 5. *Unde sustentari debeat?*
1. **S**I contingat, Episcopos, Prælatos, aut alios Curatos, incidere in morbum incurabilem, vel in amentiam, aut ob senium vel mutilationem &c. reddi inhabiles ad sua ministeria obeunda, nequaquam debent amoveri. *c. 1. seqq. h. 7. quia afflictio non est ad-denda afflictio c. 5. eod.* sed constituendus est eis Coadjutor vel in Spiritualibus tantum, vel in Temporalibus tantum, vel in utrisque, prout nimirum

DE CLERICO ÆGROTANTE &c. 83
inhabilis est reductus Principalis ad illa vel ista tantum, vel ad utraque ritè administranda. Unde hic agitur de Coadjutoria, quæ est vicina Beneficio, & definitur esse facultas alicui concessa adjuvandi Prælatum &c. inhabilem in suis ministeriis. Alia est Temporalis, quando Coadjutor solum constituitur ad tempus, nimirum vel ad dies vitæ, vel quamdiu durat Coadjuti infirmitas vel inhabilitas; hac enim cessante, vel illo convalescente, expirat. Alia autem Perpetua, seu cum Jure successionis, ita ut moriente vel resignante coadjuto succedat hoc ipso Coadjutor in Prælatura &c. Neque Coadjutori etiam perpetuo conceditur jus, titulus, aut possessio Beneficii & Prælaturæ aut habitus curæ, quamdiu vivit Principalis seu coadjutus, sed solum administratio illius juris, & exercitium curæ. Coadjutor Temporalis fere coincidit cum Administratore, & à Vicario in beneficiis inferioribus curatis fere non differt.

Dico 1. Ad assumendam Coadjutoriam v. g. Episcopi perpetuum, & cum jure succedendi, necessarius est consensus Summi Pontificis. 2. Consensus Coadjuti seu Episcopi regulariter, &

84 LIB. III. TITULUS VI.

3. in Germania consensus Capituli.

Pars 1. patet ex Trid. *s. 25. c. 7. de ref. item ex. c. 2. & 3. de concess. præb.*

Pars 2. ex *c. un. h. t. in 6.* quia Coadjutum vel maximè concernit Coadjutoria, & hinc invito obtrudi non debet, nisi laboret defectu vel morbo incurabili; tunc enim Capitulum non quidem per se cogere ipsum potest ad assumendum Coadjutorem, bene tamen statum Ecclesiæ fideliter referre ad Pontificem, ut is, si ita visum fuerit, compellat ad Coadjutorem admittendum, vel perpetuum vel temporalem: idem est, si Episcopus consentire non possit lapsus in amentiam. *c. un. cit.*

Pars 3. tum ex *d. c. un.* tum ex Concordatis Germaniæ, in quibus Capitulo conceditur libera electio Successoris, cui præjudicaret Coadjutor perpetuus sine consensu Capituli datus; iste autem consensus non necessariò debet esse capitulariter positus, neque, si Coadjutor ob impedimentum esset postulandus, à duobus tertis (hæc enim in Electione tantum & Postulatione, ubi Sedes jam vacat, necessaria sunt, juti judicatum est Romæ annò 1694. in Coadjutoria Moguntina) sed sufficit consensus majoris partis Capituli

DE CLERICO ÆGROTANTE &c. 85

pituli etiam non congregati. Cæterum si Episcopus consensit quidem in Coadjutorem sibi dandum, non tamen in genere, sed proponendo certum, tunc aliam personam nominare non potest Capitulum. Postquam verò Coadjutus seu Episcopus & Capitulum conspirârunt in certam personam, eam petere debent à Summo Pontifice, non tamen in instrumento Coadjutoriae petendæ adhibere verba, *se eligere vel postulare, sed se consentire, & petere*, ut Papa dignetur Coadjutorem concedere. Si autem ipse Coadjutor peteret, posset tanquam ambitiosus rejici Romæ.

Dico 2. Coadjutorem temporalem 3. Episcopis & Prælatiis exemptis etiam regulariter dat solus Papa 2. Inferioribus autem non exemptis Episcopus aut Superior Ordinarius. Pars 1. sumitur ex *c. un. cit. dixi, regulariter*; nam in locis à Sede Apostolica valde remotis, uti in Germania, ipse Episcopus cum Concilio & assensu Capituli sibi unum vel plures Coadjutores temporales assumere potest: vel, si ille sit impos mentis, Capitulum vel duæ ipsius partes. *c. un. cit. Pars 2. ex c. 3. & ult. h. t. & Trid. s. 21. c. 6. de ref.*

4. Dico 3. Officium & potestas Coadjutoris est eadem, quæ Coadjuti. per *c. 5. h. t.* cum aliqua tamen limitatione, vel in literis Coadjutoriae expressa, vel in Jure &c. Sic non potest alienare res immobiles Ecclesiae *c. un. cit.* conferre beneficia Ecclesiastica sine consensu Coadjuti &c. per *c. ult. de Off. Vicar. in 6.* conficere negotia ardua. per *c. 81. de R. j. in 6.* Tenetur insuper rationes administrationis suæ reddere Coadjuto, vel. si hic mente non valeat, Capitulo, vel successori Coadjuti. *c. un. cit.*

5. Dico 4. Coadjutor sustentandus est ex proventibus Ecclesiae, cujus Prælato datus est, si sufficiant ad moderatam utriusque sustentationem. *C. 3. h. t. & c. un. cit.* Si redditus pro utroque non sufficiant, ex illis debet ali Coadjutus, quia retinet titulum & possessionem Prælaturæ vel Beneficii. per *c. 1. & 5. h. t.* Coadjutori autem providendum ex residuo, siquod detur, & aliunde additamentum, v. g. ex collato alio beneficio, aut pensione, eidem procurandum &c. *Trid. s. 21. c. 4. & 6. de ref.*

SII**S
TITULUS VII.

87

De Institutionibus.
SUMMARIUM.

1. Quid & quotuplex sit institutio?
2. 3. A quibus fieri possit, vel debeat?
3. Quid in is conferat?

Institutio latè sumpta ac in genere dicitur quaecunque Beneficii concessionem Canonicam, & tituli collativam, quâ convertitur jus in re proprietatis in beneficio etiam absque traditione vel possessionis consecutione, modò consensus & acceptatio instituti accedat. c. 17. de Præb. in 6. c. ult. de concess. præb. in 6. strictè autem & specificè accepta Institutio collativa juris est concessio Beneficii à Superiore Ecclesiastico facta ad præsentationem Patroni; & quia hæc præsentato tribuit jus ad rem, est concessio necessaria, ac proinde differt à collatione libera Beneficii, quæ sit ad arbitrium collatoris, & sine ullo jure per præsentationem alicui competente, de qua ad tit. V. egimus §. 2. Porro alia Institutio vocatur *authorizabilis*, quæ nihil est aliud quàm commissio Curæ animarum, alioque nomine *approbatio* dicitur. Alia au-

tem nuncupatur *realis vel corporalis*, seu investitura, aut installatio, quæ est actualis inductio in possessionem.

2. Dico 1. Potestas instituendi præsentatos de Jure communi pertinet ad Episcopum Diocesis primariò. *c. 3. h. i. c. 21. de jur. patr.* Dein ejus loco ad Vicarium Generalem. *c. 3. cit.* per verba, qui hoc de Jure possunt, etiam sine speciali mandato. Denum Sede Episcopali vacante ad Capitulum Cathedralè. *c. 1. h. t. in 6.* vel potius ad Vicarium Capituli. Ex jure tamen speciali, præscriptionis, aut consuetudinis aliquando spectat ad inferiores quoque Prælatos, vel Collegia. Institutionem *authorizabilem* tribuunt quidem iidem, cum per concessionem Beneficii Curati, si specialiter non conferatur prævio examine, concedi censetur Approbatio seu Cura animarum. Trid. *f. 23. c. 15. de ref.* Putant quidam aliqui, hanc potestatem posteriorem non posse per præscriptionem vel consuetudinem acquiri, nisi simul beneficium destinat esse Curatum, vel manere sub jurisdictione Episcopi. per Trid. *f. 7. c. 13. de ref. & f. 25. c. 11. de Regular.* ubi derogatur omnibus consuetudinibus etiam immemorabilibus. Accedit

cedit praxis Episcoporum, qui ad curam Parochiarum nullos admittunt sine prævia sua approbatione. Sed melius sustinetur contrarium ex generalibus principiis de præscriptione & consuetudine. Ad Trid. respondetur, quòd liquatur de consuetudinibus Tridentinum antegressis præsertim cum prorsus idem dicat de privilegiis; quis autem ex Adversariis neget, privilegio Pontificis deinceps dando posse obtineri ab inferioribus Prælati institutionem autorizabilem. Si Episcopi nullos admittant sine prævia sua approbatione, id inde proveniet, quia non sufficienter probatur consuetudo vel præscriptio. Institutio *corporalis* ac *in ædificiis* de Jure Scripto pertinet quidem regulariter ad Archidiaconum. *c. 7. de offic. archidiaconi.* vi consuetudinis tamen hodie multis in locis etiam hanc Episcopi tribuunt per Committarios, Decanos rurales, vel alios. Fit variis modis pro diversitate locorum, & beneficiorum, v. g. Abbates & alii Prælati investiuntur per inductionem in Ecclesiam & collationem in Sede Abbatiali, Canonici per assignationem Stalli seu sedis in Choro & Capitulo, Parochi & alii Beneficiati per imposi-

tionem biret: ractam à Vicario Generali post editam Professionem Fidei; aut in loco beneficii per inductionem in Ecclesiam, osculum altaris, contactum vel refectionem januae, per novi Parochi promulgationem in Ecclesia coram populo &c.

3. Queres, an etiam Laici possint facere Institutionem aliquam? R. 1. Collativam juris, & authorizabilem, non possunt, quia hæc requirunt jurisdictionem spirituales. R. 2. Investituram in ordine ad administrationem in spiritualibus proprio nomine etiam dare prohibentur, possunt tamen ex commissione Episcopi, si præcessit investitura verbalis una cum traditione biret: &c. actualem introductionem in locum beneficii una cum traditione clavium & jurium facere; quia hæc executio consistit in mero facto, in temporalibus autem, ubi quoad ista solet fieri specialis investitura, etiam absque commissione Episcopi Parochum novum v. g. possunt inducere in domum Parochialem, ibidem tradere claves, & rationum libros, ac redditus assignare.
4. Dico 2. Quamvis per Institutionem juris collativam acquiratur jus in re & in

DE INSTITUTIONIBUS.

CI

& in be: eficio per c. 17. & 40. §. *fin.*
de prob. in 6. taliter tamen institutio
 non licet propria auctoritate posses-
 sionem beneficii apprehendere. per c. 7.
de off. Arc. dioc. nisi accedat consensus
 Superioris corporalem possessionem
 tradere valentis. Si tamen propria
 auctoritate occuparet, probabilis non
 amitteret ipso iure proprietatem be-
 neficii quia hæc tam cravis poena non
 satis probatur. Amitteret tamen, si
 per violentiam caperet possessionem.
 c. 18. §. *insuper de prob. in 6.* & arg. l.
 7. C. *Unde vi.* *Odio.* Præsentatus ad
 beneficium, si illud occupet absque in-
 stitutione, hoc ipso privatur omni ju-
 re per præsentationem acquisito. arg.
 c. 5. *de Elect. in 6.* & ibi DD. ergo eti-
 am institutus in beneficio, si illud oc-
 cupet ante investituram, hoc ipso pri-
 vatur omni jure per institutionem ac-
 quisito. *q. trans. antec.* quod à multis
 non inakè negatur, quia cit. c. 5. lo-
 quitur de electo: ergo tanquam odio-
 sum non debet extendi ad præsentat-
 um: *neg. conf.* & *parit.* quia electus &
 præsentatus, per acceptionem solū
 obtinent jus ad rem, institutus verò
 jus in re: difficilior autem amittitur
 jus in re, quam jus ad rem.

TL

TITULUS VIII.

De Concessione Præbendæ & Ecclesiæ non vacantis.

SUMMARIUM.

1. Quid sit libera collatio: quibûs modis vacare possit Beneficium vel Ecclesia?
2. Quomodo conferri possit vacans de Jure tantum.
3. 4. 5. Beneficii nondum vacantis tam concessio quam promissio est irrita?
6. Debe. conferri intra certum tempus.
7. Quò elapsò ad quem devolvitur collatio?

UT beneficium ritè concedatur vel per liberam collationem, vel prævia præsentatione per institutionem, necesse est, ut prius debito modò vacet. Quia verò Collatores & Patroni adstringuntur, ut conferant vel præsentent ad beneficia intra certum tempus, postquam vacare cœperunt, videndum nunc est, quid Juris sit, si beneficia nondum vacantia conferantur, vel promittantur, & si debito tempore à cœpta vacatione non fiat collatio, vel præsentatio.

Vacare autem beneficium potest triplici modo. I. de Facto tantum, quando
habet

DE CONCESSIONE PRÆBENDÆ &c. 93
habet quidem proprietarium, qui ob-
tinet jûs & titulum in beneficio, non
tamen possessorem, quia nempe vel
possessionem nondum est adeptus, vel
vi ab illa expulsus, vel longo tempore
abest à beneficio, & ignoratur, ubi sit.
2. *de jure tantum*, quando habet posse-
sorem, caret tamen proprietariò, ut
si quis in beneficium, quod nullus obti-
net in titulum, se intrudat, vel propter
delictum ipso jure privatus beneficiò
illud defacto occupet, & possessionem
retineat. 3. *de facto & Jure simul*,
quando nec possessorem nec proprie-
tarium habet, ut communiter contingit
per mortem beneficiati, per renuntia-
tionem expressam vel tacitam, per
professionem Religiosam, per privati-
onem ipso jure inductam ob delictum
vel omissionis vel commissionis, vel
per privationem hominis, seu per sen-
tentiam Judicis, propter homicidium
simplex, perjurium Judiciale, bestiali-
tatem, sodomiam imperfectam, deso-
rationem Monialis, adulterium, con-
cubinatum scandalosum &c. beneficii
auferentis. Hæc vacantia est pro-
priissima, secunda verò propria, prima
autem, *de facto tantum*, est impropria, &
beneficium censetur proprie non va-
care: Dico 1:

94 LIB. III. TITULUS VIII.

2. Dico 1. Beneficium vacans *de Jure tantum* potest quidem conferri & promitti, non tamen possessio concedi, nisi prius vocato possessore (modo ejus possessio non sit notoriè injusta) & prævía cognitione, an huic non competat aliquod jus in beneficio. c. 28. *de præl. in 6.* quia contra alium, prius non auditum, nihil unquam statuendum est propter generale periculum, ne quis injustè suo jure privetur.
3. Dico 2. Concessio Beneficii non vacantis [*vel de Facto tantum vacantis*] est ipso jure nulla. c. 1. 7. h. t. 4. *de donat.* Nec sufficit, si Beneficium vacet *interpretativè* h. e. Beneficiatus solum sit excommunicatus, suspensus, irregularis, ab hoste captus &c. & sic impeditus ab administratione, sed debet *verè* vacare.
4. Dico 3. Etiam promissio Beneficii nondum vacantis, sive certi, sive incerti, aut proximè vacaturi, est ipso jure nulla, etsi juramentò, vel scripturà sit firmata, sive à collatore sive à Patrono facta. Text. in c. 2. 3. 11. 13. h. t. c. 2. *ead. in 6.* Trid. *sess.* 24. c. 19. *de ref.* ubi sublatae sunt omnes *gratie Expectativæ* in materia Beneficiorum. DD. communiter. Ratio, ut hoc modo

DE CONCESSIONE PRÆBENDÆ &c. 95
do coerceatur avaritia, ac ambitio, quæ
elucet in iis, qui ita præzaturè Bene-
ficiis inhiant, & ne minus digni per
importunas & intempestivas preces
dignioribus præripiant beneficia; atque
ut evitetur aulæ optandi & captandi
mortem alienam, nempe actupossiden-
tium beneficia: sicut propter similem
causam Jus civile reprobatur pacta de
futura viventis hæreditate. Nec Ju-
ramentum utpote SS. Canonibus re-
pugnans, & in præjudicium boni pu-
blici æquè ac privatorum cedens, sub-
sistere, & promissionem firmare potest,
minus scriptura, quam vocant Signa-
turam.

Objc. 1. Valet promissio beneficii 5.
sub his generalibus terminis concepta,
*conferam tibi Beneficium, cum potero: vel
quamprimum se facultas obtulerit. text. in
c. 14. h. t.* ergo saltem valet promissio
Beneficii incerti, v. g. proximè vaca-
turi, præsertim cum hæc promissio
non præbeat ansam optandi & captan-
di mortem alienam. 2. Praxis habet,
etiam timoratorum, ut passim vel vo-
ce, vel per signaturam, promittant Be-
neficia proximè vacatura, tam in ge-
nere quam in specie: ergo hoc fit va-
lidè & licitè, saltem vi consuetudinis.

3. Saltem jurata promissio tenebit & obligabit; quia omne juramentum debet servari, quod potest servari, sine peccato & præjudicio tertii: sed hoc juramentum potest servari sine peccato, quia non per se, sed solum per accidens inducit ad optandum & captandum mortem alienam [alias nec ipse Papa posset absolute dare gratias expectativas] item sine præjudicio tertii, quia nemini auferit suum jus, cum respiciat tempus, quod aliunde vacabit Beneficium. Confirmatur 1. valet pactum de futura successione in bonis viventis, licet à Jure Civili sit reprobatum, cui adjicitur juramentum. 2. Idem pactum valet, si accedat consensus illius, de cujus hæreditate initium est, modò ille usque ad mortem perseveret in suo consensu. *l. fin. C. de p. t.* ergo & valebit promissio beneficii nondum vacantis, saltem si fiat cum consensu possessoris beneficii.

R. ad 1. Illud *c. 14.* fuit correctum à *c. 2. h. t. in 6.* quod est Jus recentius. Et quamvis promissio beneficii incerti non det occasionem proximam optandi & captandi mortem alienam, tamen præbet aliquam, & nutrit avaritiam, &c. quod sufficere potuit Legislato-

DE CONCESSIONE PRÆBENDÆ & c. 97
ri, ut etiam tales promissiones illimitatè in d. c. 2. reprobaret & irritaret propter universale periculum *abusis*, & ad fræuandam, *detestandum* hominū perversitatem, nimiam importunitatem, ambitionem improbam, ut Pontifex loquitur. Ad 2. *dist. ant.* & per hanc promissionem, utpote irritam; conceditur aliqua spes. *C. antec.* jus ad beneficium in promissario, vel obligatio fidelitatis aut justitiæ oritur in apparenter promittente. *N. ant. & Conf.* Ipsemet scio, beneficia, ad quæ quibusdam fuerunt datæ Signaturæ, postmodum finè scrupulo al'is fuisse data, præsertim à Patronis: ergo illa praxis non inducit consuetudinem legalem & veram, saltem id necdum est satis probatum. Ad 3. *Neg. min.* quamvis enim promittere beneficium nondum vacans non sit peccatum contra jus naturale, est tamen contra Jus Ecclesiasticum, quod propter bonum publicum Ecclesiarum, & aliquale saltem periculum optandi mortem alienam, avaritiæ & ambitionis speciem, non solum irritat, sed etiam *reprobat*, h. e. prohibet hujusmodi promissiones: quo jure licet non adstringatur Papa, adstringuntur tamen alii, & ideo promissio-

nes sunt peccatum, consequenter & juramentum iis adjectum, quia esset vinculum iniquitatis, & servari non posset sine præjudicio Juris, & Ecclesiarum periculo, non valet, nec ullam parit obligationem, sed cadit cum suo principali. Ad *Confirmat.* 1. est disparitas hæc, quod Jus Civile pactum futuræ hæreditatis non prohibeat, sed solum irritet, & quidem ob bonum privatorum, de quorum hæreditate sit pactum, consequenter juramentum ei adjectum stare potest per se, & observari absque peccato, adeoque observandum est saltem ex virtute Religionis: econtra promissio Beneficii non vacantis est insuper prohibita à jure Canonico, & irritata propter bonum publicum Ecclesiarum, & periculum animarum. Ad *Confirm.* 2. iterum est disparitas; quia Jus Canonicum irritat promissiones tales absolute, Jus Civile autem illa pacta solum conditionate, nisi nempe fiant cum consensu illius, de cujus hæreditate agitur *l. fin. cit.*

6. Dico 4. Tempus quoque certum conferendis Beneficiis est præfixum: quale autem illud sit in Electivis in *tit. de Elect.* & quale in Patronatis, in *tit. de Jure patr.* dicitur. Collativa autem,

DE CONCESSIONE PRÆBENDÆ &c. 99
tem, seu quæ sunt liberæ collationis,
conferri debent intra 6. menses, à die
cognitæ vacationis computandos, &
cellante impedimento *c. 2. & 5. h. t.*
nam legitimè impeditis non currit
tempus. Si autem intra hoc semestre
non conferunt ordinarii Collatores,
devolvitur collatio ad superiorem:

Quæres; ad quem Superiorem 7.
fiat devolutio collationis? *R. 1.* Si
collator inferior Episcopo; vel Capi-
tulum Cathedrale moram committat;
immediatè ad Episcopum *c. 2. h. t.* si
Episcopus per alios 6. menses non
proverit, ad Archiepiscopum, per *c.*
cit. ab hoc autem ad Primate[m] vel Pa-
triarcham; ac demum ad Papam, & sic
gradatim semper ad Superiorem im-
mediatum. Nec impeditur devolutio
ad Episcopum, si collator ab ejus juris-
dictione sit exemptus; quia tunc Epi-
scopus tanquam delegatus Sedis Apo-
stolicæ confert. *Clem. un. de suppl. ne-
glig.* Aliud foret, si ipsum Beneficium
esset exemptum; tunc enim devolutio
fieret immediatè ad Papam. per *c. 32.*
de præb. in 6. inf. *R. 2.* Si collator sit
Episcopus ipse; & quidem jure pro-
prio, fit devolutio immediatè ad Ca-
pitulum; & primum ab hoc ad Archi-

100 LIB. III. TITULUS IX.

Episcopum. *c. 2. cit. R.* 3. Si vero Episcopus sit collator jure extraordinario, puta privilegii, delegationis, devolutionis, &c. immediate ad Archiepiscopum. Eadem devolutio & eodem modo locum habet in casu, quo ordinarius collator Beneficium confert indigno; quia pro illa vice amittit jus conferendi per *c. 32. cit.* cum idem sit inopere, promovere inhabilem ac promovere nullum.

TITULUS IX.

Ne Sede vacante aliquid innovetur.

SUMMARIUM.

1. Quando dicatur *Sedes vacare*?
2. Quid non possit *Capitulum Sede vacante*?
3. Quid *et contra* possit?
4. Maxime circa *Beneficia Ecclesiastica*.

I. **P**Er *Sedem vacantem* hic intelligitur Ecclesia Cathedralis vel Collegiata & Conventualis, cujus Prælati vel est mortuus, vel exanthoratus, vel resignatus, vel excommunicatus, suspensus &c. ita ut administrationem non habeat, adeoque intelligitur *Sedes vel verè vel interpretativè vacans.*

DE SEDE VACANTE ALIQUID &c. 107
vacans. Datur quidem in hac Rubrica generalis regula, quod Sede vacante nihil possit Capitulum, cui tamen adversatur alia, vi ejus juxta. *c. 11. & 14. de Majorit. c. un. eod. in 6. c. 3. & 4. de suppl. neglig. in 6. & Trid. s. 24. c. 16. de Ref.* jurisdictio & administratio rerum & jurium Sede vacante ad Capitulum devolvitur. Unde veniunt conciliandæ hæ duæ Regulæ in speciem oppositæ, & dicendum, quid possit & non possit Capitulum Sede vacante, præsertim quoad Beneficia.

Dico 1. Capitulum Sede vacante generatim nihil potest, per quod censetur aliquid innovari, h. e. per quod Status Dioecesis, Monasterii, vel Collegii immutatur, alteratur, vel aliquid fit, quod cedit in præjudicium Ecclesiæ vel successionis Prælati. Text. gl. DD. in Rubr. *c. 1. & ult. h. t.* atque in hoc sensu vera est generalis Regula Rubricæ. Ratio datur in *c. 1. cit.* quia, Sede vacante non est, qui Episcopale & Ecclesiæ jus tueatur. Sicut igitur gesta in præjudicium pupilli, cui æquiparatur Ecclesia Rectore, velut defensore, destituta, ipso jure sunt nulla, l. 1. seqq. *C. de authorit. præstanda.* ita & gesta in præjudicium Ecclesiæ. Qua-

propter Capitulum in specie non potest de emolumentis Episcopalibus aliquid transferre ad mensam vel commodum Capituli. *c. 40. in 6. & Clem. penult. de Elect.* solvere unionem, qua Ecclesiæ vacanti annexa erat alia *c. 1. h. t.* alienare res immobiles, imo & mobiles servando servabiles, inchoare litem vel inchoatam prosequi, super bonis & juribus ad mensam solius Prælati pertinentibus, nempe extra casum inevitabilis necessitatis, &c.

3. Dico 2. Capitulum Sede vacante generaliter potest omnia, quæ potest Episcopus vel Prælati jure ordinario, vel quæ ad ordinariam ejus jurisdictionem pertinent. per *c. 17. 14. x. & c. un. in 6. de Majorit. c. 3. de suppl. & c. cit.* quia per hoc nihil innovatur, sed potius conservatur, & jure successionis continuatur prior Status Ecclesiæ. Proin in hoc sensu, procedit altera Regula generalis, Dixi 1. quæ ad ordinariam Episcopi, &c. jurisdictionem pertinent, sive dein ea sit contentiosa, quæ spectat causas, in judicio decidendas, etiam Decimales, Beneficiales, Matrimoniales, Criminales &c. sive necessaria, quæ respicit actus, per quos tribuitur tertio jus quæsitum, ut
est

DE SEDE VACANTE ALIQUID &c. 103
est instituere præsentatos ad beneficia,
confirmare electos &c. siue *voluntaria*,
quæ ordinatur ad actus à libera Epi-
scopi &c. voluntate dependentes, ut
est absolvere à censuris & peccatis, ab
Episcopo per modum legis perpetuæ
reservatis, à censuris à Jure latis &
non reservatis Pontifici, vel inflictis
ab Episcopo defuncto, ferre censuras,
dispensare in votis, juramentis, denun-
tiationibus Matrimonii, observatione
festorum, in irregularitatibus ex deli-
cto occulto provenientibus &c. appro-
bare & exponere Confessarios, exequi
ultimas voluntates, visitare Dioecesim,
subsidium charitativum in necessitate
exigere, facere statuta, & ab Episco-
po facta revocare, ac generali manda-
to revocare licentias & approbationes
ab Episcopo datas &c. Notandum au-
tem est 1. quòd Capitulum hæc pos-
sit ac debeat facere per suum Vicariū,
quem in spiritualibus. [& per oeco-
nômum, quem pro temporalibus, licet
non assignato tempore] specialem con-
stituere vel antiquum confirmare te-
netur intra octiduum à morte Episco-
pi juxta Trid. *sess. 24. c. 16. de ref.* No-
tandum 2. quòd casu, quo vacat Ec-
clesia inferior, Episcopo subiecta, Ca-
pitu-

pitulum in iurisdictione alias spectante ad Episcopum non succedat, sed Episcopus retineat suam ordinariam, qui tamen, si Ecclesia sit Regularis, in ea non se immisceat, quæ pertinent ad disciplinam Religiosam, nisi per Administratorem, si que non constituat, vel nisi Superior claustralis sit in ea curanda negligens. Pirhing. tit. de Majorat. d. n. 58. Dixi 2. Quæ potest Episcopus, vel Prælat, jure ordinario, seu quæ Episcopus &c. nam in iis, quæ potest Episcopus jure extraordinario, nempe privilegii, concessionis specialis, delegationis & commissionis, seu ut delegatus, non succedit Capitulum: sic non potest dispensare vel absolvere in iis casibus, in quibus id specialiter concessit Episcopo Papa, procedere contra exemptos, contra quos Episcopus tantum ut delegatus Sedis Apostolicæ potest procedere, visitare Monasteria Monialium exempta, eligere Regem Romanorum, si ea potestas competit Archi-Episcopo viventi &c.

4. De co. 3. Circa Beneficia Ecclesiastica potest Capitulum, generaliter ea, quæ ad ordinariam & necessariam iurisdictionem Episcopi spectant, non vero

DE SEDE VACANTE ALIQUID &C. 105
verò illa, quæ sunt jurisdictionis extraordinariæ & gratiosæ. Sumitur ex *c. 1. de Instit. in 6. c. 2. t. 2. h. t. c. un. eod. in 6.* Unde quamvis possit conferre Beneficia certis personis debita, v. g. Clerico ex certa familia, præsentatis, electis, dando institutionem vel confirmationem, vel vacantia ex causa permutationis, jam acceptatæ ab Episcopo adhuc vivo; conferre tamen prohibetur Beneficia liberæ collationis ad solum Episcopum, vel ad ipsū & Capitulum simul spectantis, antequam 6. menses ad collationem concessi fluxerint, suppressere Beneficia, unionem Beneficiorum & Ecclesiarū dissolvere, imo nec Beneficia extracolum ineluctabilis necessitatis unire, denum, quamquam admittere valeat resignationes Beneficiorum liberè vel ex causa permutationis Sede vacante factas, ea tamen, quæ ad liberam collationem Episcopi pertinent, non potest conferre. Ita communiter DD.

TITULUS X.

De his, quæ fiunt à Prælato sine consensu Capituli.

SUMMARIUM.

1. Quid sit Capitulum: ejus consensus, & consilium?
2. Quan-

2. *Quando Prælatus teneatur adhibere?*
3. *Et quando non, consensum vel consilium Capituli?*
4. *An in hac re aliquid possit consuetudo?*

1. **S**icut Capitulum Sede Vacante non potest omnia, ita nec Episcopus, vel alius Prælatus Sede plena sine consensu Capituli, cujus nomine venit Collegium Capitularium congregatorum, vel Senatus aut Concilium Episcopi aut Prælati, dictum à capite, quod non est Prælatus, utpote à Capitulo adæquatè distinctus, sed Decanus vel Præpositus, una cum reliquis Capituli membris unum corpus constituens, Capitulum vero & Prælatus simul constituunt unam Ecclesiam, cujus caput est Prælatus, membra autem Capitulares, c. 4. h. t. Ad constituendum Capitulum requiritur 1. ut sint plures personæ, & quidem Ecclesiasticæ. 2. ut habeant communem cassam & ærarium. 3. commune sigillum. 4. Actorem & Syndicum communem per quem causæ Capituli controversæ agantur. Apud Religiosos sæpe vocatur *Conventus*: nec habet bona propria à bonis Prælati sui distincta propter votum paupertatis. Quidquid

DE HIS, QUÆ FIUNT A PRÆLATO & C. 107
quid agit Capitulum quâ tale, debet
agere capitulariter h. e. legitimè con-
gregatum per majora suffragia. per c.
5. de prob. c. 1. & fin. de his, quæ fiunt à
majori. Ubi de Jure requiritur Capi-
tuli consensus, qui est comprobatio Ca-
pitularium, Prælati tenetur illum
sequi: ubi verò consilium, quod est sen-
sus tantum & opinio Capitularium,
tenetur quidem audire, at non sequi
per se.

Dico 1. Episcopus (vel alius Præ-
latus) tenetur adhibere consensum
Capituli non solum in negotiis, quæ
concernunt Capituli quus vel interest
arg. c. quod omnes 29. de R. 7. in 6. sed
etiam in aliis quibusdam majoris mo-
menti præjudicium vel int. esse Ec-
clesiæ, aut successorum in Prælatura
concernentibus. ubi Jura id specialiter
requirunt; cuiusmodi in specie sunt ali-
quæ res immobiles, & mobiles præ-
tiosas Ecclesiæ, unire Ecclesiæ & Be-
neficia, suppressere Beneficia, celebra-
re contractum mutui, vel alium, quod
obligatur Ecclesia. c. 1. 8. 9. l. t. c. 4.
de fide iussor. augere numerum Cano-
nicorum vel minuere. per c. 8. de
confit. decernere ferias sacras. c. ult.
de feriis. processum criminalem insti-
tuere.

tuere contra Canonicos Cathedralis aut Collegiatæ Ecclesiæ exemptos; sed in hoc casu solum tenetur adhibere duos Canonicos, circa initium anni ad id à Capitulo electos. Trid. *f. 25. c. 6. de ref. Dixi, consensum*; nam in aliis negotiis gravioribus ubi Jura non expresse requirunt consensum, deberet saltem exquirere Capituli *consilium*. per *c. 4. & 5. h. t.* uti sunt condere statuta, punire Clericos propter delicta, dare consensum in alienationem rerum ad Ecclesias inferiores pertinentium, admittere erectionem novi Monasterii &c. item quando Jura præcipiunt adhiberi consilium, uti in institutione & destitutione Abbatum, & Clericorum in Beneficiis majoribus. *c. 4. cit. in providenda Lectione S. Scripturæ, Theologiæ, & Grammaticæ Clericos & alios Scholares pauperes docendæ. Trid. f. 5. c. 1. de ref.* An verò ejusmodi actus, sine consensu vel consilio Capituli gesti, sint tantum illiciti, vel etiam invalidi, pendet ex eo, an quis requirat tanquam conditionem *sine qua non*, vel addat clausulam irritantem, vel non. *Obi.* Episcopus non tenetur sequi consilium Capituli: ergo frustra requiritur. *Ex.*

DE HIS, QUÆ FIUNT A PRÆLATO &c. 109

N. conf. quia, si debeat exquirere consilium auditis consulentium rationibus, longè prudentius & cautiùs procedit, & sic magnam habet hæc requisitio utilitatem.

Dico 2. In aliis negotiis minoris 3. momenti, vel ubi Capitulum ob tempus belli, contagionis &c. congregari nequit, & quando aliunde manifestum est, quid sit agendum, atque in causis, quæ pertinent ad Episcopum ut delegatum Sedis Apostolicæ, vel Jure extraordinario, v. g. devoluto ob negligentiam vel delictum inferioris Prælati, Episcopus, vel Prælatus, neque consensu neque consilio Capituli opus habet; cum ad ipsum tota ac libera potestas regendi Ecclesiam pertineat. *.. 1. de Offic. Ord. in 6.* neque tam insignis, quæ pollet, potestas restringenda est, ubi Jura vel Consuetudo non specialiter restringunt. Huc etiam pertinet consuetudo non adhibendi consensum vel Consilium Capituli in negotiis, ubi Jura alias requirunt, quæ dicitur in multis locis vigere. Sed hinc.

Quæres, an consuetudine hoc in- 4. troduci possit? R. universim & totaliter sine Capituli consensu vel consi-

110 LIB. III. TITULUS XI.

lio procedendi potestas introduci nequit, imo nec in casibus specialibus, in quibus vertitur periculum gravioris præjudicii Ecclesiæ, uti in alienationibus rerum Ecclesiasticarum immobiliarium. per *c. 1. 3. de consuet. & c. 4. h. t.* bene tamen in aliis negotiis particularibus, ex quibus tantum Ecclesiæ periculum non imminet. per *c. 6. eod. & c. 3. de consuet. in 6.* Quomodo conciliantur *d. c. 4. & c. 6.*

TITULUS XI.

De his, quæ fiunt à majori parte Capituli.

SUMMARIUM.

1. Quenam sit major pars Capituli?
2. Quomodo celebratur Capitulum legitime congregatum?
3. Qualis majoritas Capitularium requiratur?
4. Et qualis subscriptio ad valorem actuum Capitularium?

1. **U**T à Capitulo rite aliquid fiat, v.g. præstetur consensus, ubi secundum Jura necessarius est Prælati, debet legitime esse congregatum, & major Pars Capitularium conspirare. Pars major autem potest esse vel
absoluta

DE HIS, QUÆ FIUNT A MAJORI & C. III
absolutè, nimirum respectu habito ad
omnes suffragia ferentes, ut si Capi-
tulum constet ex 24. Capitularibus
præsentibus, & 13. conspirent: vel *re-*
spectivè, seu respectu habito ad vota
dispersa, medietatem Capitularium
præsentium non attingentia, ut si ex
24. septem velint hoc, octo illud, &
novem iterum aliud, vota novem sunt
respectivè majora.

Dico 1. Ut Capitulum legitimè sit 2.
congregatum, requiritur, ut omnes in
loco præsentés, qui jus suffragii ha-
bent, & interesse possunt, convocen-
tur in locum unum ab habente pote-
statem convocandi. Text. & DD. in
c. 42. de Elect. l. 3. & 4. ff. quod cujus-
cunque Universit. Dixi 1. omnes; si enim
vel unus non sit vocatus, potest age-
re de contemptu, & quod à reliquis
actum est, irritare. per *c. 28. & 36. de*
Elect. Si verò pauciores, quàm duæ
tertiæ, si præsentés Capitulares divi-
derentur in tres partes, tantùm essent
vocati, conventus & ejus acta ipso Ju-
re essent nulla. l. 3. & 4. cit. Dixi 2.
in loco præsentés; absentes enim ordina-
riè non sunt necessariò vocandi. *arg.*
c. 55. de Elect. exceptis casibus facien-
dæ electionis Prælati, vel novi Cano-
nici;

112 LIB. III. TITULUS XI.

nici, & cessationis à Divinis. *c. 24. cit. c. 2. de off. Ord. in 6.* & quando tractatur negotium summe arduum, v. g. de alienatione rerum & Jurum Ecclesie, vel quando aliud habet consuetudo. Dixi 3. *ab habente potestatem convocandi*, qui est Episcopus, vel Prælati, nisi sit absens, vel nisi proponendum esset negotium concernens vel rem ad Prælati commodum spectantem, vel solum Capitulum tangentem, aut nisi Capitulum sit excoꝑcū; in his enim casibus convocare pertineret ad Præsidentem Capituli, v. g. ad Decanum.

3. Dico 2. Ad valorem actus Capitularis regulariter sufficit & requiritur consensus partis absolute majoris & sanioris presentium, etsi opponat se pars minor *c. 1. 3. & fin. h. t. c. 48. de Elect.* quia pars major representat totam communitatem, & quod hæc facit, ab omnibus fieri censetur. *l. 19. ff. ad municipalem.* Dixi 1. *regulariter*: nam duas tertias conspirare in postulandum necesse est, quando Postulatio concurret cum Electione, & quando eligitur Præfecta Monialium in discordia &c. *c. 40. de Elect. 65 c. 43. eod. in 6.* omnes autem, quando decernitur electio per viam compromissi, vel quando

DE HIS, QUÆ FIUNT A MAJORI &c. 113
do agitur de re singulos Capitulares
concernente, non quæ Collegium. per.
c. 29. de R. J. in 6. Dixi 2. absolutè ma-
gis; licet vi consuetudinis, extra ca-
sum electionis Prælati, vel negotii val-
de ardui, passim sufficere dicantur re-
sp. etivè majora. Dixi 3. *sanioris;* sed
nisi manifeste appareat, majorem par-
tem pravo affectu in transversum agi,
major pars semper præsumitur etiam
sanior, & hinc multis in locis solet
tantum attendi major suffragiorum
numerus. Dixi 4. *præsentium,* inter
quos etiam censentur absentes illi, qui
debuissent vocari, & non sunt vocati,
proin si ex 24. Canonicis tres non es-
sent vocati, absolutè majora non es-
sent 11. sed 13. suffragia. Abb. in *c.*
55. de elect. n. 11. Objic. In c. 29. cit.
dicatur: quod omnes tangit, ab omnibus
debet approbari. & in *c. 56. de R. J. in*
6. in re communi potior est conditio pro-
hibent s. ergo, si decretum Capitulare
præjudicat minori patri, & hæc se op-
ponit, non sufficit consensus majoris
partis. R. hæc regulæ solum proced-
unt, quando aliquid decernitur de
jure singulorum proprio, non quando
decernitur de Jure universitatis, vel
singulorum quidem, at redundante in

H utili-

114 LIB. III. TITULUS XI.

utilitatem Ecclesiæ, vel Collegii.

4. Quæres, an & qualis subscriptio requiratur in Instrumento, quod erigitur super actu Capitulari? *q. de Jure scripto necessaria est subscriptio, saltem in gravioribus negotiis, non solum Prælati, sed etiam Capitularium vel omnium, vel saltem majoris patris. can. 52. caus. 12. q. 2. c. 1. de his quæ fiunt à Præl.* Hodierno tamen usu solet se tantum subscribere Prælati, & Capituli caput, vel senior, vel uterque, adjecto generali nomine Capituli vel Conventus, & apposito sigillo tum Prælati tum Capituli. Interim talis subscriptio non reddit Instrumentum satis securum; nam si causa ad Judicium deveniat, & Capitulares diffidentur, se præbuisse consensum, horum contradictio vel assertio prævalet. *c. 5. de probat. nec patiuntur jura, ut in Prælati, & alterius, qui sigilla communia custodiunt, potestate sit Ecclesiam obligare, vel ei præjudicare. per c. 2. de solut.*

TITULUS XII.

Ut Ecclesiastica Beneficia sine diminutione conferantur.

SUMMARIUM.

1. Quidnam dicatur diminutio Beneficiorum?

2. An

2. *An Collator possit reservare fructus Beneficii?*
3. *An & qualem Beneficio imponere Pensionem possit Episcopus?*
4. *An novum onus personale Beneficiato?*

Diminutio Beneficiorum esse censetur, si uniantur, dismembrentur, dividantur, vel supprimantur, de quibus jam egimus tit. V. item si collator sibi vel aliis reservet fructus in collatione, aut novum onus vel reale, ut est pensio ex fructibus, alteri à Beneficiato solvenda, vel personale, ut est obligatio cantandi in chore, docendi pueros Grammaticam, legendi plures Missas &c. imponitur Beneficiato novo. De hac reservatione fructuum, & novi oneris impositione adhuc tractandum hic restat.

Dico 1. Nullus collator absque consensu Sedis Apostolicæ potest aliquos Beneficii, quod confert, fructus sibi, vel suis, vel mensæ Capitali &c. reservare, multo minus de iisdem sibi relinquendis cum collatario pacisci. Communis ex Rubr. & c. un. h. t. c. 4. x. & c. 9. de off. Ord. in 6. c. 32. de V. S. Ratio, quia per talem reservationem subverterentur piæ Fundatorum vo-

luntates, passim grassaretur avaritia, & Beneficiati ob diminutos fructus segnius obirent functiones sacras: si verò prædictum accederet pactum, insuper committeretur Simonia. per *c. 6. & fin. de Pactis.* Regulariter proin servandi sunt fructus Beneficii, vacantis successori, vel excoendend, in utilitatem Beneficii aut Ecclesiæ. *c. 4. & 9. tit.* vel, ut habet recepta passim consuetudo, si adhuc pendentes, & ab antecessore Beneficiato, qui aliquo anni tempore jam præstitit servitia, nondum percepti sint, dividendi pro rata temporis inter hæredes defuncti & successorem. Dixi, *sibi vel suis &c.* siquidem ad reparandam Ecclesiæ Cathedralis fabricam, vel ad solvenda Episcopatus gravia debita, vel ob aliam gravis necessitatis causam permittitur Episcopo (non aliis) partem fructuum Beneficii reservare ad tempus. Innoc, in *d. c. un. n. 6.* & alii; modò id faciat, dum Beneficium adhuc vacat; nam post collationē novus Beneficiatus jam obtinuit jus ad omnes fructus, qui proin eo invito minui non possunt; vel, si daret exactio fructuum etiam post collationem, modò congrua Beneficiati sustentatio-

UT ECCLESIASTICA BENEFICIA &c. 117

maneat salva. Si tamen per consuetudinem esset introductum, ut Episcopus ad commodiorem suam sustentationem aliquod percipiat ex fructibus Beneficiorum vacantium, vel ex jam collatorum fructibus primi anni, ea non foret damnanda, propter *c. 9. cit.* & paritatem cum Annatis Pontifici solvendis; modò id fiat sine pacto, quod esset Simoniacum, & autoritate Episcopi. Neque refragatur Trid. *sess. 24. c. 14. de Ref.* ubi quidem reprobat consuetudinem, sed pravam duntaxat, quæ vel pactionem Simoniacam, vel avaritiam redolet, non verò laudabilem.

Dico 2. Quamvis Episcopus (vel 3. alius inferior Papâ) non possit Beneficio ipsi imponere pensionem perpetuam, alteri Clerico tanquam Pensionario solvendam, seu ut obligatio solvendi transeat ad successores in Beneficio, & duret etiam post mortem Beneficiati, cui solvenda injungitur. 2. Potest tamen ex iusta causa pensionem imponere Beneficiato moderatam, ac temporalem, quæ duret etiam ad vitam Beneficiati, & eo extincto expiret velut obligatio personalis. 3. Imò probabilius etiam ad vitam Pen-

118 LIB. III. TITULUS XII.

tionarii, ut postea exspiret tanquam obligatio personalis. Pars 1. constat ex rubr. *Et c. un. h. t. c. 7. de sensib. & Trid. loc. cit.* Pars 2. ex *c. 21. Et 30. de prob. & communi DD.* Justæ autem causæ sunt 1. bonum pacis, ut si duo litigent super eodem Beneficio, unus autem velit alteri colliganti illud relinquere contentus pensione. 2. Subsidium alimentationis; ut si senex, morbidus &c. velit resignare Beneficium suum, si ex eo, quod retinere potuisset, etiam inutilis, assumpto coadjutore. solvatur sibi pensio. 3. Remuneratio insignium in Ecclesiam meritorum &c. Pars 3. desumitur ex *c. 5. de Transact.* ubi prohibetur, ne census seu Pensio, quæ vitam ejus, qui solvit, excedat. & transeat ad successores, donec moriatur Pensionarius, imponatur *absque Episcopali auctoritate*: ergo Episcopo id perimitur ex iusta causa. *Objic.* Pensio, quæ transit ad successores Beneficiarii, censetur ipsi Beneficio imposita: sed hoc est prohibitum *c. 21. cit.* ibi: *non dignitas Prioratus, sed persona Prioris nunciat onerata: ne forte circa proventus a qua videtur facta sectio Prioratus.* R^o. hoc est quidem ibi prohibi-
tum,

UT ECCLESIASTICA BENEFICIA &c. II9
tum, at non Episcopis & Ordinariis,
sed Judicibus delegatis, etiam Papæ, de
quibus in *d. c.* est sermo, & ratio pu-
gnat specialis: quia per hoc Delegati
præjudicarent juri Episcoporum, qui
non possunt conferre Beneficia sine
onere pensionis, & non nisi diminuta
quoad fructus.

Dico 3. Novum onus personale, 4.
quod vi foundationis Beneficium non
habet sibi annexum, absque consensu
Papæ imponi non potest Beneficiato,
consequenter sine conditione, modo,
pacto, quo oneretur Beneficiatus, con-
ferri Beneficia debent. per rubr. &
text. h. l. & c. fin. de Pact. Aliqui DD.
cum *gl. in c. rr. v. ita quod de Præb.*
volunt ab Ordinario cum consensu
Capitali fieri posse, quando Benefici-
um adhuc vacat, & non actu confer-
tur, propter *Summarium. c. rr. cit.* Sed
R. ibi licentia ad id petita ac obtenta
est à Pontifice; quod est signum, abs-
que illa fieri non potuisse,

TITULUS XIII. De Rebus Ecclesiæ alienandis, vel non.

SUMMARIUM.

- I. Quid intelligatur per Ecclesiæ: Allie-
nationem, & Res? H4 2.

120 LIB. III. TITULUS XIII.

2. *Res Ecclesiarum immobiles, & mobiles pretiosæ, alienari sine justa causa & solennitatibus nequeunt.*
3. *Quænam sint illæ Solennitates?*
4. *An etiam necessarie, si fiat alienatio in aliam Ecclesiam?*
5. *Et an in repudiatione hæreditatis, donationis &c.*
6. *An alienatio sine justa causa & solennitatibus sit invalida. etiam pro foro interno?*
7. *Quod remedii competat Ecclesiæ in casu alienationis invalidæ?*
8. *Quæ sint pænæ male alienantium, & res alienatas accipientium?*
9. *Quænam res Ecclesiarum alienari possint licite, vel saltem valide sine solennitatibus?*

1. **N**E Beneficia propter defectum reddituum vel deficient vel imminuantur, ac Ministris Ecclesiæ necessaria ad sustentationem, providè cavetur, ne res Ecclesiæ, seu ad Ecclesiam pertinentes, facile & liberè à Prælati & Administratoribus alienentur. Per *Ecclesiam* hic intelligitur omnis locus pius auctoritate Episcopi constitutus, videlicet non modo templa, oratoria, altaria, sed etiam

DE REBUS ECCLESIAE ALIENANDIS & C. 121

etiam Collegia Clericorum, Monasteria, & domus Religiosorum, hospitalia pauperum, & prae laicorum congregationes l. 14. junct. Auth. hoc jus porrectum C. de SS. Eccl. Per alienationem verò non solum illi actus vel contractus, per quos dominium vel plenum, vel ut le tantum, mediante traditione transfertur in aliam mediata, vel immediata, sed etiam per quos privatur aliquo jure, aut onere gravatur Ecclesia, ut est donatio, venditio, permutatio, datio in solutam, transactio secum ferens traditionem, & cuncta alia conventio, quam indicat teste Abb. vox conditionem in c. 5. h. t. posita. concessio in feudum, emphyteusim, hypotheca specialis, constitutio usufructus, vel servitutis realis, locatio in tempus longum, & ultra tres annos, sed recte de ultima notat Covarruv. si res non ferat fructus nisi tertio proximam anno, omnes tres annos computari pro uno. Sumuntur haec ex c. 5. h. t. Errav. Ambitiosae eod. int. Comm. & l. fin C. de reb. alien. non alienand. Ratio, cur nomen Ecclesiae & vox alienationis in hac materia ita late & ample summantur, est, quia prohibitio alienationi rerum Ecclesiasticarum Ecclesiis est valde favorabilis. Por-

Porro *Res Ecclesiarum* vel sunt *immobiles*, uti fundi, agri, prædia, horti, vineæ, domus, templa, item jura incorporalia immobilibus vel adhærentia, uti jus piscandi, venandi, servitutes, vel æquivalentia, uti census annui, usufructus, nomina debitorum, & actiones, non tamen pecuniæ, licet ad rem immobilem comparandam sint destinatæ. Vel sunt *mobiles*, quæ vel se ipsas movere possunt, ut animalia, vel ab aliis moveri, quin desistantur. Ex his aliquæ dicuntur *preciosæ*, quæ nimirum vel ob excellentiam, artem, pretium suum reputantur in thesauro Ecclesiæ, uti Reliquiæ sacre *insignes*, gemmæ, monilia, vasa & ornamenta magno valoris, aurum & argentum magnæ quantitatis, vel quæ magnam Ecclesiæ præstant utilitatem per annuos & diuturnos redditus, uti grex ovium &c. Huc revocantur pecunias, quæ vel à donante, vel à Prælato destinatæ sunt ex voto aut juramento ad comparandam rem immobilem, vel instar thesauri, non fructuum habentur, ut notat Tambur. *de Jure Mo. & Paolo*. Aliæ ex mobilibus sunt *servando servabiles*, uti bibliotheca, libri, vasa aurea &c. aliæ non item, quæ nimi-

1 REBUS ECCLESIE ALIENANDIS &c. 123
rum ultra 3. annos asservatæ deteriorantur, uti oleum, frumentum, vestes, pecudes in specie &c.

Dico 1. Res immobiles magni momenti Ecclesiarum, & mobiles pretiosæ, servando servabiles, alienari non possunt sine justa causa, & solennitatibus à jure præscriptis nimirum alienatione voluntaria. Communis & certa ex *can. 15. 16. 20. 50. seqq. caus. 12. q. 2. c. 1. 3. 7. 8. de his, quæ sunt à Præl. c. 1. & 2. h. t. in 6. Clem. 1. eod. Extrav. & l. 14. cith. Nov. 120. c. 10.* Dixi 1. magni momenti; nam, quæ sunt exigui valoris, aut parum utiles, aut etiam toxice, uti sunt subinde domus, ex quibus plus in salutem & reparationem expendi debet, quàm utilitatis capitur, sine solennitatibus alienare licet. *can. 20. 52. 53. caus. 12. q. 2.* Dixi 2. pretiosæ, quænam autem in particulari pro talibus habendæ, uti & quæ pro exigui valoris, iudicis arbitrio relinquitur pensantis statum Ecclesiæ vel Prælati, aliasque circumstantias. Dixi 3. alienari. Excipitur tamen concessio in emphyteusim rei sterilis, ut ad culturam redigatur, item emphyteuticatio vel infeudatio rei ab antiquo in emphyteusim.

vñm vel feudum dari solitæ. c. 7. h. t. Extrav. cit. Dixi 4. *sine justa causa*, cuiusmodi semper requiritur, licet forte aliquando solemnitates non requirantur, ut si fiat alienatio cum consensu Pontificis, &c. Causæ autem sunt tres. 1. *Necessitas* urgens, cui alio modo obviari nequit, v.g. si necesse sit solvi debita, reparari ruinatum ædificium Ecclesiæ &c. 2. *Evidens utilitas*, & quidem maior, quæ speratur ex alienatione, ut si res vicinior Ecclesiæ, vel maiorum reddituum, ematur pro alia dividendis. d. can. 52. c. 7. 8. *de ius, quæ sunt à Prælato*. 3. *Pietas*, ut si ex alienatione redimi possint captivi, vel Republicæ aut aliis, in gravi necessitate constitutis succurri. Si quis impugnet, & neget adiuvisse justam causam alienandi, ea probari debet ab alienante. per c. 1. h. t. in 6. Dixi 5. *sine solemnitatibus*, de quibus statim. Dixi 6. *gloriamque voluntaria*; necessaria enim quam nempe vel jus præcipit, aut sententia iudicis, vel expressa donantis aut fundatoris voluntas, vel quam exigit incapacitas possidendi bona immobilia, qualis est apud Franciscanos de observantia, & Doms Professas Societatis JESU, vel ubi aliud remedium

DE REBUS ECCLESIAE ALIENANDIS & C. 125
dium ab instanti malo Ecclesiam libe-
randi non suppetit, & consensus eorū,
quem Jura requirunt, tam citò haberi
nequit, permittitur absque solennita-
tibus juris; nam *quod non est licitum in
lege, necessitas facit licitum.* c. 4. de R. J.
ne aliās, quod in favorem Ecclesiae est
introducendum, in ejus diligendum re-
dundet.

Quæres, quænam sint solennitates 3.
à Jure ad dictarum rerum alienatio-
nem requisitæ? R. 1. Si Ecclesia præ-
ter Prælatum aut Rectorem habeat
Capitulum, requiritur 1. *Tractatus* cum
Capitulo capitulariter congregato, in
quo disentiendum, an adsit certo justa
alienandi causa, & quænam res sit ali-
enanda. 2. *Consensus* Capituli, saltem
majoris partis, & quidem expressus.
3. *Subscriptio* Capitali. Colliguntur
hæc ex can. 52. c. 1. 3. 8. de his quæ
sunt. à Præl. c. 1. h. t. in 6. & Extrav.
citt. Sicut autem consensus Capituli,
ita & à fortiori consensus Prælati est
necessarius, ut communiter docent.
4. *Autoritas* seu consensus Superioris
expressus, & quidem immediati, qui
apud non exemptos ordinarie est Epi-
scopus, apud Religiosos exemptos Pro-
vincialis vel Generalis. 5. *Spectato*
Jure

126 LIB. III. TITULUS XIII.

Jure Scripto *authoritas Summi Pontificis*, excepta locatione ad triennium, emphyteuticatione & infeudatione rei ab antiquo in feudum & emphyteusin dari solitæ. Statuuntur hæc in *can. 41. caus. 12. q. 2. c. 2. h. t. in 6. & Extrav. cit.* Volunt tamen multi DD. necessitatem consensûs Sedis Apostolicæ vi consuetudinis non esse necessarium in Germania, saltem in Ecclesiis non Exemptis, & in Exemptis, quando agitur de alienatione prædiorum minoris momenti. Engel *h. t. n. 15. 24. König n. 25.* De Regularibus extat speciale decretum S. Congreg. ab Urbano VIII. approbatum anno 1624. urgens observationem *Extrav. Ambitiosæ h. t. in commun. cit.* ut nempe exigatur consensus S. Congregat. qui censetur esse Pontificis, Econtra quibusdam in locis vel vi consuetudinis, vel vi privilegii Apostolici, vel vi juris in fundatione reservati necessarius quoque est *consensus Principis secularis territorialis*, ut in Bohemia, Austria &c. D. Greneck *h. t. n. 10.* Idem obtinet in Bavaria apud Ecclesias & Monasteria propter specialia Concordata. König *loc. cit.* Nunc R. 2. Si vero Ecclesia Capitulum

DE REBUS ECCLESIAE ALIENANDIS & C. 127
lum vel Conventum non habeat, sufficit consensus Rectoris vel Administratoris, ac simul Superioris, prævio examine super iustitia causæ. *Clem. 1. l. t. Reiffenstuel eod. à n. 23.*

Notandum vero est, quod alienatio sanetur, si dictæ solemnitates, v. g. consensus & subscriptio Capituli, vel auctoritas Superioris, ex post superveniant, quia ratihabitio subsequens retrahitur ad tempus factæ in Ecclesiæ utilitatem alienationis *c. 10. de R. J. in 6. Coarctatus Objic. Quod ab initio vitiosum est, non potest tractu temporis convalescere. §. 29. ff. eod. & non firmatur tractu temporis, quod de Jure ab initio non subsistit. c. 18. eod. in 6.* sed alienatio rerum Ecclesiasticarum facta sine solemnitatibus vitiosa est, & non subsistit: ergo. R. Non est necesse, ut tractu temporis convalescat, quia talis alienatio, cui supervenit solemnitas prius omiſsa, ex dispositione & fictione Juris habetur pro valida non solum *pro nunc*, sed etiam *pro tunc*, seu tempore, quo facta est; nam fingit Jus, jam tum intervenisse solemnitate n requisitam, nempe in favorem Ecclesiæ.

Dubitabis, an dictæ solemnitates 4.
sint

sint etiam necessarizæ, quando res uni-
us Ecclesiæ alienatur in aliam Eccle-
siam, vel locum Pium? R. Cum Card.
de Luca, Pyrro Carrado, & aliis, sty-
lum Curiz Romanæ, & inferiorum
tribunalium præxim allegantibus, &
cum aliorum communi affirmativè
contra Barbos. P. Fy, Schmier, &
Eggenstedium &c. Desumitur tum
ex *c. 2. cod. in 6.* ubi alienatio deci-
marum ab una in aliam Ecclesiam fa-
cta sine tractatu & consensu Capitu-
li decernitur esse nulla, tum ex *c. 2.
cod. in 6. can. 21. Clem. 1. & Extrav.
ambrosii c. 1.* ubi generaliter & sine
distingtione, an in Laicos vel Ecclesias
fiet alienatio, requiritur consensus
Capituli & Superioris. Ac insuper
noto, ne res semel Ecclesiis acqui-
sitæ contra intentionem Fundatorum
ab Ecclesiis particularibus, ne ibi cul-
tus Divinus & Ministrorum sustenta-
tio detrimentum capiat, facile distra-
hantur, pugnat æque in casu, quo sit
alienatio in alias Ecclesias. Objic. In
c. 2. h. t. plus non requiritur, quam
consensus ambarum Ecclesiarum. 2.
In *c. 2. cit.* necessitas consensus Sum-
mi Pontificis dilerte restringitur ad
alienationem in Laicos faciendam. 3.
idem

DERERUSECCLESIAEALIENANDIS&c.129

Idem fere dicit *Extrav. cit.* quæ in principio solum agit contra illos, qui *immobilia & mobilia pretiosa, DEO dicata, profanis usibus applicare præsumunt:* sed usibus profanis non applicantur, si alienantur in Ecclesias: ergo. R. ad 1. iura non dicunt omnia in omnibus locis; hic igitur consensum Ecclesiarum, alibi consensum Capituli, & Superioris, alibi iustam causam requirunt. Certe dictum *c. 7.* nec facit mentionem causæ: quis autem inde inferat, eam non esse necessariam? Ad 2. ibi solum occasione facti, non per modum dispositionis restrictivæ & taxativæ, sit mentio Laicorum. Ad 3. Ex illo textu non satis fideliter emittitur particula implicative *præcipue* illorum, qui profanis usibus &c. quâ denotatur, majorem quidem dari rationem in uno casu, sed alter non excluditur, sed potius tacitè involvitur *Barb. de Dictionibus v. Præcipue.*

Hærebis adhuc, an prædictæ solennitates requirantur etiam in repudiatione juris Ecclesiæ delati, v. g. hæreditatis, vel legati, aut donationis factæ; an nimirum Prælatus possit repudiare vel non acceptare sine solennitatibus talem hæreditatem, lega-

tum, donationem? R. cum Azor. Mol. Engel &c. contra Barb. & Sanch. probabilius necessarias esse solemnitates etiam ad valorem, non tantum ad licentiam. Prob. 1. Repudiatio juris delati saltem in latiori sensu habetur pro alienatione. l. 5. ff. 8. ff. de reb. eor. qui sub tutela. ibi: *secundum eorum legatum repudiare pupillus sine Prætoris auctoritate non potest; esse enim & hanc alienationem, cum res sit pupilli, nemo dubitat: ergo repudiatio pro alienatione est habenda, ubi alienatio est prohibita in favorem: sed alienatio rerum Ecclesiasticarum sine solemnitate est prohibita in Jure, & quidem in favorem Ecclesiarum, sicut alienatio rerum immobilium pupilli sine auctoritate Prætoris: ergo.* Prob. 2. Hujusmodi hæreditas, vel legatum est relictum, aut res donata, non Prælato, sed Ecclesie: sed nemo repudiare potest, nisi cui aliquid relictum vel donatum est l. 23. ff. de acquir. vel omitt. hæred. ubi dicitur, quod, qui repudiat, de suo jure certus esse debeat. Prob. 3. Per delatam, hæreditatem, legatum, vel donationem factam Ecclesie acquisitum est jus proximum acceptandi; ergo Prælatus non potest non acceptare; alias

DE REBUS ECCLESIAE ALIENANDIS & C. 131

alias enim transgrederetur limites potestatis suæ, & privaret Ecclesiam jure jam quæsito; quod Prælato non est concessum, quia tantum est Administrator in favorem & utilitatem Ecclesiae, non in detrimentum & sub jure administrandi non comprehenditur jus repudiandi. Prob. 4. Qui actionem habet ad rem immobilem, rem ipsam habere censetur *l. 143. ff. de V. S.* ergo multo magis, qui sola voluntatis declaratione, citra molestiam actionis, dominium rei acquirere potest: ergo Prælatus nequit hanc declarationem omittere citra læsionem Ecclesiae.

Objic. Qui non acquirit, non censetur alienare, ut qui hæreditatem omittit. *l. 28. ff. de V. S.* Et hinc licet conjux donare non possit conjugi, in favorem tamen conjugis repudiare permittitur legatum. *l. 5. §. 13. ff. de donat. int. vir. & ux. 2.* Per delationem hæreditatis, legatum, vel donationem, factam, non acquiritur Ecclesiae jus absolutum & perfectum, sed solum conditionatum, si adeat vel acceptet: ergo per non additionem vel non acceptationem Ecclesia non privatur jure absoluto, nec ante acceptationem oritur Ecclesiae actio. *R. ad t. diff.*

132 LIB. III. TITULUS XIII.

non censetur alienare in sensu rigido. *trans.* in sensu latiori, in quo hic *ly alienare* sumi debet. *negatur.* Dein talis Prælati non præcise non acquirit, sed repudiat, & dimittit jus adeundi vel acceptandi jam absolutè quæsitum. Ad 2. *N. Ant.* dein nec jus condictionatum repudiari potest ab eo, cui delatum non est: neque impediri actio per non acceptationem, vel per repudiationem. Dein, quod Ecclesiæ relinquatur vel donatur, hoc ipso jam censetur acceptatum à DEO, ut habet receptior apud Engel *tit. de Pañ. n. 4. & tit. de donat. n. 2.* vel ab Ecclesia *arg. l. 1. pr. l. 3. l. 9. de pollicit.*

6. Dico 2. Alienatio rerum Ecclesiæ immobilium, & mobilium pretiosarum, sine justa causa, vel solennitatibus (nam & hæ & illa copulative requiruntur) non solum illicita, sed etiam invalida est. 2. Probabilius tamen valida est pro foro interno, si tantum solennitates desint, ut adeo talem rem sibi alienatam recipiens bona conscientia retineat, donec nullitas alienationis per sententiam declarata, & res Ecclesiæ adjudicata fuerit. Pars 1. manifestè patet ex *c. 6. h. t. c. 1. & 2. in c. Clem. 1. & Extrav. Ambitiosæ int. comm.*

DE REBUS ECCLESIE ALIENANDIS &c. 133

comm. eod. Notandum tamen, quod hæc nullitas non detur respectu Ecclesie, si alienatio revera fuisset ei utilis, proin posset Ecclesia, invito eo, in quem facta est, convalidare alienationem suppleri curando solennitates omissas, ut DD. communiter tiadunt cum decisionibus Rotæ & Eagnano *in c. nulli h. t. n. 46.* ex paritate cum contractibus cum Pupillo vel Minore initis, qui sustinentur ex illorum parte, si ipsis sunt utiles. *pr. Inst. de auct. tutor.* Pars II. probatur negative, quia non sufficienter probatur nullitas pro foro interno, & recessus à Jure Naturali, quo solo spectato alienatio ex justa causa & mutuo consensu facta subsistit, imo & licita esse posset.

Objic. 1. Ecclesia per alienationem læsa restituitur in integrum. *c. 1. & 3. de in integr. restit.* sed hæc restitutio supponit valorem actus. 2. Finis, propter quem requiruntur solennitates, est, ne damnificentur Ecclesie per alienationes: ergo, quia non damnificantur Ecclesie, quando constat de justitia causæ, v. g. de utilitate, & tantum desunt solennitates, valet alienatio etiam pro foro externo. 3. Jura absolutè irritant alienationes sine

solennitatibus factas, ita ut nec *jus aliquod tribuant, nec præscribendi etiam causam parent. c. 1. Clem. 1. h. t. c. 2. eod. in 6. atque nullius omnino esse roboris vel momenti pronuntiantur Extrav. cit. ergo etiam pro foro interno sunt invalidæ. 4. In d. Extrav. excommunicatur tam alienans, quam recipiens rem alienam; ergo & recipiens peccat in conscientia: ergo in conscientia non potest retinere, sed debet restituere ante omnem sententiam. 5. Solennitas pertinet ad formam substantialem alienationis; sed actus sine sua forma omni modo est nullus, adeoque & pro foro interno. R. ad 1. *dist. ma.* restituitur in integrum, quando solum est læsa in pretio. *C. ma.* quando defecit iusta causa, vel solennitates Juris. *N. Ma.* Sumitur hæc distinctio ex *c. 3. de Empt. & Vendit. Ad 2. N. Ant.* Finis enim non est damnificatio actualis in casu particulari evitanda, sed securitas Ecclesiarum contra universale periculum damnificationum, quod generaliter & antecedenter ad omnes casus particulares dari præsumitur à Jure, licet in casu particulari forte per accidens non detur, vel Ecclesia non damnificetur. Ad 3. *dist. ant. nul-**

DE REBUS ECCLESIE ALIENANDIS & C. 135

nullum jus tribuunt recipienti, & nullius omnino sunt roboris, in- & pro foro externo. *C. Ant. in- & pro foro etiam interno. N. Ant. & Conf. Ad 4. transm. Enthym.* quando nempe recipiens scivit prohibitionem alienationis sub censura excommunicationis. *N. illatum:* aliud enim est contrahere, & recipere rem, & aliud retinere: illud prohibuit Jus, istud non, saltem clare satis, & ante sententiam. Ad 5. est eadem responsio; quia solemnitas pertinet quidem ad forinam substantialem alienationis pro foro externo, non pro interno.

Quæres, quid remedii competat 7. Ecclesie, si alienatio pro foro externo est invalida? *R.* Competunt ipsi duæ actiones, una *personalis* adversus Prælatum Administratorem, ut damnum, si habeat propria bona, ex suo resarciat. *can. 18. cau. 12. q. 2. & c. 3. de pignor.* altera *realis* adversus possessorem rei male alienatæ ad eam recuperandam? *can. 39. q. cit. c. 4. & 6. h. t.* Si vero per unam ex his satisfactionem obtinuisset Ecclesia, altera non amplius haberet locum, per l. 57. ff. de *R. J.* Si vero Ecclesia constituat rem ipsam repetere, consultius iacit, si in-

136 LIB. III. TITULUS XIII.

tentet remedium possessorium possessionis recuperandæ, quam vindicatione n; quia dominii probatio difficilior semper est, quàm possessionis habitationis. Revocare autem rem male alienatam unâ cum fructibus ab altero ex ea perceptis, & (si malæ fidei fuerit) etiam percipiendis, & consumptis non solum potest ac debet successor alienantis, & Capitulum, sed etiam ipse alienans. *c. 6. cit.* Imo & quilibet Clericus talis Ecclesiæ in defectu priorum *q. 6. cit.* Imo & Patronus id potest, per *can. 31. 32. caus. 16. q. 7.* Quin & Princeps territorialis, ut notant.

8. Dico 3. pœnæ, à moderno Jure Extrav. cit. in male alienantes & recipientes statutæ, sunt hæc. 1. Si alienans est Episcopus vel Abbas, incurrit interdictum ab ingressu Ecclesiæ ipso Jure. 2. Si est inferior, excommunicationem ipso facto, & simul ipso Jure privatur beneficio, dignitate, Officio, cujus bona alienavit. 3. Recipiens mala fide pariter est excommunicatus, & simul perdit pretium applicandum Ecclesiæ [post sententiam tamen] *l. 14. §. 1. C. de SS. Eccl. c. 5. h. t.* Si bona fide egit, poterit repetere pretium

DE REBUS ECCLESIAE ALIENANDIS &c. 137

tiuum ab Ecclesia, si illud extet, vel
versum sit in utilitatem Ecclesiae. A
dictis poenis excusat ignorantia pro-
babilis, & si alienatio effectum non sit
fortita. Imo satis multi existimant,
has poenas à d. *Extrav.* statutas per
desuetudinem abrogatas esse.

Ex hucusque dictis confectarium 5.
est, sine solennitatibus valide alienari
[imo & licite ex iusta causa: hæc
enim in omni alienatione requiritur ju-
re Naturali, cum Administratoribus
rerum Ecclesiasticarum non sit con-
cessum eas prodigere, & temere ero-
gare] 1. Res mobiles non pretiosas
[quas inter etiam reputatur pecunia]
maxime servando non servabiles. 2.
Res immobiles modici valoris, vel in-
utiles, aut noxias. 3. Locari ad tri-
ennium, vel de consuetudine ad no-
vennium. 4. Renovari infensuationem
& emphyteusicationem. 5. Alias
res immobiles distrahi, si exigat inevi-
tabilis necessitas Juris vel Facti. 6.
Vasa, etiam argentea, ut calices, po-
cula ordinaria, item ornamenta, ob
vetustatem vel incommoda vel detur-
bata, aut fracta &c. permutari cum
novis & melioribus, vel consilari, ut
recentia & commodiora inde efficiantur.

tur, saltem vi consuetudinis; non verò illa, quæ vel ratione artis, vel materiæ. vel alterius qualitatis reputantur esse pretiosa, & instar thesauri à prædecessoribus habita vel asservata sunt.

TITULUS XIV.

De Precariis.

SUMMARIUM.

1. Quid sint Precariæ, & quid Precariû?
2. Quomodo differant inter se?
3. An cæ Precariæ requirantur solemnitates?

1. **N**unc sequuntur varii Contractus, per quos alienationes fieri contingit, & quorum generalia principia jam tradidimus cæ tit. de Pœnit. lib. 1. Primus, qui occurrit, est *Pœnitentia*, seu *Pœnitentia*, ac dicitur esse contractus à Jure Canonico inventus, quo alieni ad Preces conceditur res Ecclesiastica, in plium fructum ad dies vitæ vel ad certum tempus, ea lege, ut singulis annis petatur renovatio hujus concessionis. Communis ex *can. 3. 5. caus. 10. q. 2. c. 1. h. t.* Econtra *Pœnitentia* dicitur esse contractus [juxta alios pactum gra-

gratuitum & legitimum] à Jure Civili inventus, quo alicui ad preces gratis conceditur aliqua res in usum, ita tamen, ut pro libitu semper revocari possit. *c. fin. eod. l. 1. 4. & 6. ff. de Precario.*

Dico 1. Precariæ & Precarium diff. 2. ferunt in multis. 1. Precariæ non possunt pro libitu concedentis revocari. *c. fin. cit.* bene tamen Precarium, licet res sit concessa ad certum tempus, vel adjectum pactum de non revocando antè lapsum certi temporis; quia revocabilitas est de essentia Precarii. per *Jura cit.* & hinc differt à Donatione. 2. Precarias accipiens tenetur præstare culpam levissimam, per quam Ecclesiæ intulit damnum in re sibi concessa, & ad hoc resarciendum Ecclesia habet actionem Precarium. per *can. 72. caus. 12. q. 2. & l. 5. §. 2. ff. Commodati.* Econtra Precarium accipiens solum tenetur præstare culpam latam. *l. 2. 8. §. 3. ff. de precario.* Unde concedenti parit interdictum de Precario, vel conditionem incerti ad damnum per culpam latam sibi illatum resarciendum. 3. In Precario nulla merces intervenire potest, nec renovatione opus est, bene tamen in Precariis, licet pierumque gratis constituatur. 3. Di-

3. Dico 2. In primæva constitutione [non autem in renovatione] Precariarum præter justam causam necessarie sunt solemnitates, alias ad alienationem rerum Ecclesiasticarum requiritæ. per *Extrav. Ambitosæ. de reb. Ecclæs. alien. int. comm.* Quia talis constitutio in effectum est alienatio rei fructifera immobilis, vel saltem locatio ultra triennium.

TITULUS XV.

De Commodato.

SUMMARIUM.

1. Quid & qualis contractus sit Commodatum?
 2. Ad quid inde obligatur Commodans?
 3. Et ad quid Commodatarius?
 4. Et qualis utriusque nascatur Actio?
- I. **C**ommodatum est contractus realis, sicut Depositum, Pignus, & Mutuum, quia non solo consensu perficiuntur, sed actuali rei traditione. Qui dat commodato, voca-

catu
modu
term
ente
rius
fion
D
tus
cedi
tem
in f
S.
c. u
qui
diff
Ut
Mu
tra
De
dis
in
3. l
dis
dis
hin
len
co
L
de
pu

catur *Commodans*, qui accipit, *Commodatarius*; sicut ordinarie vox, quæ terminatur in *arius*, denotat accipientem, uti depositarius, mutuatarius, donatarius, usufructuarius, pensionarius &c.

Dico 1. *Commodatum* est contra- 2.
ctus realis, quo res alieni gratis conceditur ad certum usum & certum tempus, ea lege, ut finito usu eadem in specie restituatur. Communis est §. 2. *Inst. quib. mod. re contrah. obl. & c. un. h. t.* Unde ad *Commodatum* requiritur 1. ut res tradatur: per quod differt à *contractibus consensuibus*. 2. Ut detur ad usum: per quod differt à *Mutuo*, in quo insuper dominium transfertur in mutuatarium, item à *Deposito*, quia in hoc res datur custodiendæ causâ, & à *Pignore*, in quo datur in securitatem crediti, non ad usum. 3. Ut usus concedatur gratis: per quod differt à *Locatione*, in qua res conceditur ad usum pro certa mercede; & hinc, quia homines ordinariè non solent gratis res suas alteri ad usum concedere, in dubio præsumitur potius *Locatio*, quam *Commodatum*. 4. Ut detur ad certum usum, & certum tempus, quod, si explicitè non determi-

ne

142 LIB. III. TITULUS XV.

netur, tacite determinatum esse censetur, nempe post usum finitum: per quæ differt à *Prescriptio*, in quo res ad usum & tempus indeterminatum datur. & simul possessio naturalis. 5. Ut res sit talis, quæ finito usu in specie (h. e. ut Philosophi loquuntur, in individuo) reddi possit, adeoque non debet esse fungibilis, quæ ipso usu consumitur, ut est panis, vinum, pecunia &c. tunc enim potius foret Mutuum. Porro, sicut omnis res, quæ vni ipso non consumitur, mobilis vel immobilis, corporalis vel incorporalis [etiam aliena. l. 15. 16. ff. *Commodati*] commodato dari potest: ita omnes [& soli] commodare possunt, qui liberam habent rerum suarum administrationem. per l. 1. §. 2. l. 2. ff. *eodem*. Sed Q. si. qui rem sibi commodatam alteri commodat, censetur furtum committere. l. 54. §. 1. ff. *de furt.* ergo saltem res aliena non cadit in Commodatum. R. N. conf. non enim repugnat, ut committatur furtum, & simul actio Commodati nascatur.

3. Dico 2. Commodans vi huius contractus obligatur l. rem commodatam ante usum finitum [nisi ipsemet ob casum ante non prævium indigeat usu]

usu rei suæ, vel nisi commodatarius intra tempus ipsi præfixum uti non potuerit, aut nonuerit) non revocare. *l. 17. §. 3. ff. de c. un. h. t.* 2. refarcire expensas necessarias, quas in rem ipsâ [non vero, quas in usum rei, v. g. si equus perdidit soleam] facere debuit commodatarius. *l. 13. §. 2. ff. eod.* 3. reparare damna per dolum vel culpam latam illata commodatario, ut si commodasset rem vitiosam vel sciens, vel si vitium facile potuisset scire. *l. 17. §. 18. cit. l. penult. ff. eod. l. 23. ff. de R. J.* nam in contractibus dolo æquiparatur culpa lata, & ubi dolus jabetur præstari, intelligendum est etiam de culpa lata. *l. 226. ff. de V. S. l. 23. cit.*

Dico 3. Commodatarius vicissim 4. obligatur rem commodatam exactissimâ diligentia custodire, ac proinde regulariter possidere non solum dolum & culpam latam, sed etiam levem, imo levissimam [saltem pro foro externo] per quam res deteriorata, destructa, vel commissa fuit. *§. 2. Inst. cit. l. 5. §. 2. §. 8. l. 18. ff. commodati. l. 1. §. 4. ff. de V. S. l. 2. A. c. un. h. t.* non tamen per se casum, fortuitum, nisi neque specialiter ad eum se obligaverit, vel per

per usum sibi non concessum, aut per
 moram, causa fuerit casus fortuiti. 2. re
 commodata non aliter, & non diutius,
 quam ipsi concessum est, uti *l. 17. §. 3. ff. commod.* 3. eandem finito tem-
 pore & usu restituere in specie. *d. c. ut l. 17. §. 1. ff. eod.* Si tamen non
 amplius existat, vel deterior facta
 est, sufficit dare æquivalens. *l. 18. §. 2. ff. eod.* quo casu etiam compensatio
 haberet locum, ut docui *in meis decisio-
 nibus h. t. ex l. 6. ff. C. de Compensat.*
 & aliis fundamentis.

Obss. 1. Sufficit, si commodatarius
 eandem præstet culpam, ad quam te-
 netur venditor. *l. 3. ff. de perit. & non. rei vend.* sed venditor solum te-
 netur ad culpam levem; non levissi-
 mam. 2. Non est ratio, cur commo-
 datarius teneatur ad culpam etiam
 levissimam, comandans verò ad cul-
 pam duntaxat latam; ergo. *R. ad 1.*
 Ibi est sermo de venditione nondum
 completa, ut si vinum, ad mensuram
 venditum, nondum sit ad mensuram; quo
 casu etiam venditor præstat culpam
 levissimam. *l. 3. cit. duobus preced.*
Harppecht ad d. §. 2. l. 1. n. 29. Ad
 2. *N. Ant.* Ratio disparitatis petitur
 ex *cit. l. §. 2.* ubi datur hæc regula
 ge-

generalis: si contractus cedit in utilitatem utriusque contrahentis, uti emptio-venditio, locatio-conductio &c. præstatur culpa levis & lata. *l. 18. ff. eod.* si cedat in utilitatem & favorem solius dantis, accipiens tenetur solum ad culpam latam, ut in deposito. *§. præterea. Inst. quib. mod. re contr. obl.* Si autem in gratiam solius accipientis, etiam levissima erit ab accipiente præstanda, uti in commodato. *l. 5. cit. DD. communiter.* Unde quia per accidens etiam commodatum cedere potest in utilitatem utriusque contrahentis, vel etiam in utilitatem solius commodantis, quamvis raro, commodatarius vel ad latam tantum culpam adstringetur, *cit. l. 18. pr. & l. 5. §. 10.* A iusta regula excipe tutelam, quæ est quasi contractus cedens in solius pupilli utilitatem, & tamen præstatur non solum lata, sed etiam levis culpa; quia in favorem pupilli speciale & singulare hoc est.

Dico 4. Ex his mutuis obligationibus oritur duplex actio commodati, una, nempe directa, commodanti adversus commodatarium, ut præstet ea, ad quæ ipsum obligari ex commodato diximus; altera, nimirum contraria,

K

com-

commodatario adversus commodatorem in ordine ad ea præstanda, ad quæ ipsum teneri docuimus. Commodatarii insuper competere possunt *Actio Legis Aquilæ*, si commodans rem deterioravit. *l. 13. cit. §. 1.* vel rei vindictio, si alius, quàm commodatarius, rem commodatam detineat. *l. 2. §. de R. V.*

TITULUS XVI.

De Deposito.

SUMMARIUM.

1. *Quid & quotuplex sit Depositum?*
 2. *Ad quid obligetur Deponens, & Depositarius?*
 3. *An in Deposito locum habeat Compensatio?*
 4. *Actio Depositii directa, & contraria.*
1. **D**epositum (idem tene de Commodato, & Precariis ac Precario) sumi potest vel *objectivè* pro ipsa re deposita, vel *formaliter* pro contractu Depositii.

Dico 1. Depositum formaliter acceptum est contractus realis, quò res alicui gratis custodienda traditur, ea lege, ut eadem in specie, quandocunque deponenti libuerit, restituatur.

Com-

Communis ex *l. 1. ff. depositi & c. 2. h.*
t. Unde apparet, quomodo differat ab
 aliis contractibus, Mutuo, Pignore,
 Commodato &c. nec enim usus rei
 depositæ regulariter conceditur; si
 enim conceditur usus rei fungibilis,
 in Mutuum, si non fungibilis, in Com-
 modatum aliquo modo degenerat, &
 fit depositum *irregulare*, si autem mer-
 ces acciperetur, participaret de Lo-
 catione. Aliud depositum est *Conven-*
tionale, vel in specie, quod fit ex con-
 ventione libera deponentis & depositi-
 tarii: aliud *Judiciale*, quando res litigi-
 osa traditur, Judici, vel sequestro [&
 tunc *sequestrarium* appellatur] ut eam
 retineat tandiu, donec ex causæ de-
 cisione liqueat, cui debeatur. Huc re-
 fertur, quod vocatur *sistendarum usura-*
rum, quando nimirum debitor soluti-
 onem, quam creditor non vult acce-
 ptare, deponit apud Judicem, ut se se
 liberet ab usuris. *l. 19. C. de usuris.*
 Porro deponere, & depositum recipere,
 potest quilibet qui contrahere, &
 contrahendo se obligare: Item res
 quælibet deponi, quæ custodiam reci-
 pit, & alterius custodiæ commendari
 potest (unde Depositum etiam vo-
 catur *Commendatum*) qualis est etiam

148. LIB. III. TITULUS XVI.

res immobilis, ut habet communior ex *l. 1. pr. ff. depositi. c. 2. de dolo.* item aliena. *l. 1. cit. §. 39.* licet deponens rem alienam secundum Jus Civile dicatur furtum committere, ut de Commodo dictum.

2. Dico 2. Deponens vi hujus contractus obligatur indemnem servare depositarium, scilicet refundendo expensas in rem depositam factas, & reparando damna per dolum vel culpam, etiam levissimam, illata depositario *L. 5. 12. 32. ff. h. t. & arg. l. 5. §. 2. ff. commod. vi* cuius debet praestari culpa etiam levissima ab illo, in cujus solius utilitatem cedit contractus: sed depositum cedit in utilitatem & gratiam solius deponentis: ergo. Econtra Depositarius obligatur 1. rem depositam custodire diligentia communi, licet ipse alias soleat res proprias custodire diligentissimè, proin regulariter solum tenetur praestare dolum, & culpam latam. *§. 3. Inst. quib. mod. re contrah. obl. l. 1. §. ult. l. 20. ff. l. 1. C. h. t. & arg. §. 2. l. 5. cit.* Nec obstat. *§. 17. Inst. de oblig. quae ex del.* ubi dicitur: *is, quod quem res deposita est, custodiam non recipit; quia jura communem interpretationem per totam hanc in-*
tel₇

rem depositam restituere petenti etiā tunc, quando deponens aliquid vicissim debet depositario? seu an in deposito locum habeat compensatio, vel retentio in compensationem debiti? An depositarius in periculo incendii, hostilis incursionis &c. teneatur res depositas servare præ suis, & propriis, si utrasque servare nequeat? R. ad 1. Non habet locum compensatio, vel etiam retentio tantum, saltem pro foro externo. *c. 2. l. II. C. h. t.* nempe propter exuberantiam bonæ fidei, in deposito requisitæ, quod non permittit, ut depositarius contra datam fidem retineat rem depositam, in compensationem alterius debiti. Excipe casum quod depositarius ratione ipsius rei depositæ possit aliquid prætere, ut si expensas in eam facere debuit: tunc enim illam retinere potest, donec expensæ resarciantur. per *l. 18. §. 4. ff. Commod.* R. ad 2. Cum distinctione: vel res propriæ sunt pretiosiores, quàm depositæ, vel saltem æque pretiosæ? & potest præferre proprias: tum quia charitas incipit à se ipso, & *prior habetur propria quàm aliena causa. l. 97. ff. de solut.* tum quia prudentis est magis pretiosa præferre

mi-

minus pretiosis, & ex æqualibus propria. Vel res depositæ sunt preciosiores & tenetur has servare præ suis. *c. 2. c. 1.* Quia æquitas hoc suadet: potest tamen petere compensationem damni, quod passus est preferendo res depositas, & si hanc non sperare poterit, non damnare, si res suas, etiam vires præferret.

*Obj. 1. In d. c. 2. sic dicitur. bona fides abesse præsumitur (adeoque dolus committi) si salvis rebus propriis committantur depositæ: ergo. 2. Commodatarius non potest res proprias æquè pretiosas præferre commodatis. l. 5. §. 4. ff. commodatis: ergo nec depositarius. R. ad 1. Ille textus debet intelligi de rebus depositis magis pretiosis, quàm sint propriæ, non vicissim, vel forte etiam de æqualiter pretiosis. Ad 2. Antec: verum est tunc, quando commodatarius relictis rebus commodatis omnibus, solas servat suas, & quasi studiosè seligere videtur; non verò, si æquè commodatas ac proprias, ut in confusione occurrunt, & ad manum sunt, servare student; tunc enim nullius culpæ argui potest. P. Becklun ad *b. t. n. 1.* Dem *N. Conf. & parit:* quia commodatarius omnem*

152 LIB. III. TITULUS XVII.

utilitatem habet ex commodato, depositarius ex deposito nullam: unde ille majorem rerum commodatarum curam habere tenetur, quàm iste depositarum.

4. Dico 3. Ex his mutuis obligationibus oritur duplex *actio depositi*, una deponenti, & quidem directa, contra depositarium, altera, nempe *contraria*, depositario adversus deponentem, in ordine ad ea, ad quæ vi contractus sibi obligatos esse diximus. l. 1. §. 23. ff. h. t. Actio depositi directa habet hoc speciale, quod depositarium si dolose neget, vel restituere recuset rem depositam, atque de dolo convincatur & condemnatur, faciat iustitiam l. 10. C. eod. & quod dupli eundem faciat reum, si perfide inficietur depositum; *necessarium*, seu *miserabile* [sic vocatur, quando in 4. casibus, incendii, naufragii, hostilis incursionis, & ruinæ, res deponuntur] l. 1. cit. §. 1.

TITULUS XVII.
De Emptione & Venditione.
SUMMARIUM.

1. 2. Quid & quotuplex sit Emptio Venditio?

DE EMPTIONE & VENDITIONE. 153

3. *Eidem potest adjici arrha, pactum Legis Commissoriae addictio in diem, & pactum de retrovendendo.*
4. *Quisnam emere ac vendere possint, & an aliqui teneantur?*
5. *Quæ res emi ac vendi valeant?*
6. *An quoque res aliena, & furtiva?*
7. *Quomodo venditor rei alienæ teneatur ad Evictionem?*
8. *Quale debeat esse pretium in Emptione-Venditione?*
9. *Corollaria inde deducta.*
10. 11. 12. *Ad quid obligetur Venditor?*
13. *Quid Juris, si eandem rem vendat duobus?*
14. *Ad quid obligetur Emptor?*
15. *Penes quem sit periculum rei venditæ?*
16. 17. 18. *Actiones ex Emptione-Venditione.*
19. *Jus Retractus.*

FRequentissimus & celeberrimus 1.
inter contractus est Emptio.

Venditio, quæ, licet sit unus contractus, duos tamen actus inseparabiliter connexos involvit, emptionem ex unius & venditionem ex alterius parte, ac eum, qui offert rem pro pretio; venditorem, & eum qui pretium offert pro re, emptorem denominat lnd-

daganda initio est eius essentia & requisita, dein effectus. seu obligationes & actiones. quas producit, deum contraria, seu modi. quibus dissolvitur.

Dico 1. Emptio-Venditio est contractus solo consensu initus, quo de re pro certo pretio tradenda convenitur, *Emptissim de pretio pro re dando.* Sumitur §. 1. *Inst. h. t. l. 1. 2. §. 2. ff. de contrah. empt.* Est igitur contractus consensualis, qui, si purè & sine conditione nec in diem sit initus, statim perficitur & obligat, licet nec pretium datum, nec res tradita sit, statimque producit actionem quoad substantiam, licet non quoad executionem, ita ut efficaciter actio intentari nequeat, nisi alteruter, effereudo pretium vel rem, ex sua parte contractum prius impleat, aut implere paratus sit. Triâ proin ad eius substantiam requiruntur. 1. *res certa*, quæ venditur, & *merx* appellatur. 2. *pretium certum*, & quidem pecuniarium. 3. *consensus* verus tam emptoris in pretium dandum, quàm venditoris in mercem tradendam. *l. 8. §. 2. §. 1. Inst: cit.*

2. Inter alias emptionis-venditionis divisiones, quæ difficultatem non habent, singulariter notanda venit ea,

quæ

quæ alia dicitur *ad corpus*, quando plura vel individua, vel species, vel genera, per modum unius rei venduntur sine expressione numeri, ponderis, mensuræ, pro uno pretio, v. g. acervus tritici pro 800. florenis, vel integra bibliotheca pro 1000. thaleris: alia *ad quantitatem*, quando plura ut plura venduntur habito respectu ad certam quantitatem, scilicet expresso certo numero pondere, vel mensura: quod dupliciter fieri potest, vel *taxativè*, ita ut pro singulis partibus singula statuantur pretia, v. g. dicendo: vendo tibi hoc dolium vini, quod complectitur decem amphoras, & quamlibet amphoram pro 20. florenis: vel *demonstrativè*, ita ut quidem certa quantitas, v. g. numerus exprimatur, at non certo pretio in singulas partes itatus, sed unico in totum, v. g. si dicas: vendo tibi hunc acervum tritici [sunt 100. scaphæ, vel circiter] pro 800. florenis. Inter nos modos notabile in effectu discrimen est; nam emptio-venditio *ad corpus*, uti & *quantitatem*, ubi pro singulis partibus non taxatur certum pretium, sed numerus, mensura, pondus solum *demonstrativè* expensatur, emptio-venditio, quamprimum

156 LIB. III. TITULUS XVII.

num contrahentes consenserunt de pretio & merce, est pura & statim perfecta, atque periculum rei venditæ transfert in emptorem. §. 3. *Inst.* l. t. DD. communiter: altera verò ad quantitatem, ubi hæc taxativè est expressa, & pro qualibet parte determinatum premium statuitur, est conditionata, & habet hanc tacitam conditionem. si facta fuerit admensio, numeratio, ponderatio [quæ etiam sunt loco traditionis] l. 35. §. 5. *l. 6. ff. de contrah. empt.* adeoque adhuc est imperfecta, non quidem ratione consensûs, & cum effectu, ut datur locus præsentitiæ, vel facultas rehendi, sed ut periculum rei venditæ maneat penes venditorem. *l. cit.* §. 7. ac insuper, si postea deprehendatur major numerus sc. pharum. v. g. in acervo, quam fuerit expressus, iste excessus non censetur venditus, & vicissim si minor inveniatnr numerus, emptor tantundem detranere potest de pretio. *arg. l. 40.*

3. Quæres, quid soleat & possit adici emptioni venditioni? *l. 1. c. arna*, consilens in pecunia vel alia re, quæ datur [regulariter ab emptore] in signum & confirmationem contractus initi,

initi, vel in securitatem ineundi, &
 subinde etiam datur per modum arrhe
 pars pretii, in solutione postmodum
 detrahenda. Et si autem dans vellet
 amittere arrham, tamen probabilius
 resilire à contractu non potest, altera
 parte invita, jam inito, per l. 6. C. de
 rescind. vend. quia absurdum foret con-
 tractum reddi minus firmum per id,
 quod adijcitur in ejus confirmatione:
 ergo per arrham magis confirmatur,
 sicut per pœnam adjectam. per l. 24.
 ff. de act. empt. R. 2. Ad quod possunt &
 solent varia pacta, uti pactum legis
 commissoria, quo emptor & venditor,
 ita inter se conveniunt, ut pretio in-
 tra certum tempus non soluto res sit,
 vel fiat inempta, seu quò committitur
 contractus arbitrio venditoris, ita ut
 merx cedat in commissum, atque rever-
 tatur ad venditorem. si is velit. l. 1.
 seqq. ff. de Lege Commis. Ut autem
 hoc liceat venditori, requiritur, ut em-
 ptor culpabiliter non solverit preti-
 um, & ut venditor statim post mo-
 ram solutionis decernat, an rem velit
 inemptam, vel stare contractui & pre-
 tium adhuc exigere. R. 3. Potest
 quoque adici *additio in diem*, quæ est
 pactum, vi cuius liceat venditori rem
 ven-

venditam *addere*, h. e. alteri vende-
 re, qui meliorem intra certum tem-
 pus conditionem obtulerit, v. g. ma-
 jus pretium, vel celerioram solutio-
 nem, aut onera à primo emptore im-
 posita remiserit. *l. 1. 2. 4. 5. 14. ff. de*
in diem addict. si proin alius meliorem
 conditionem absque dolo offerat, res
 sit inempta, & dominium redit ad
 venditorem. Sed ut hoc liceat, re-
 quiritur, ut emptor primus nolit con-
 ditionem facere meliorem, & ut ven-
 ditor meliorem à secundo oblata re
 ipsa acceptet. R. 4. Solet quoque se-
 pe adici pactum *de retroveniendo*, quo
 id agitur, ut vel emptori (aut ejus
 heredibus) liceat post aliquot tem-
 pus, certum vel incertum rem em-
 ptam revendere venditori, vel ut li-
 ceat venditori (aut ejus heredibus)
 rem venditam redimere, vel ut liceat
 utrique; nimirum tam venditori fedi-
 mere, quam emptori revendere. Text.
 & DD. in *l. 2. C. de pactis int. empt.*
 Licitum autem est tale pactum. *l. 2.*
cit. Extrav. 1. § 2. in com. h. t. modò
 pretium, quod exigitur in retroven-
 ditione, sit justum & in prima empti-
 one-venditione, si pactum retroven-
 dendi cedat in utilitatem solius ven-
 dito-

ditoris, seu ut hic solus possit prohibitu redimere, pretium minuatur; si verò cedat in utilitatem solius emptoris, ut hic solus possit revendere, pretium augeatur, juxta prudentem æstimationem oneris alterutri impositi, quod est pretio æstimabile. Si te nupus retrovenditionis certum non sit determinatum, probabilius illud ultra 30. annos se non extendit, per *L. 3. C. de præscript. 30. vel 40. annor.*

Dico *L. Consensum* ponere, seu emere 4. & vendere possunt omnes, qui contrahendo se obligare, nec specialiter prohibentur. 2. nemo tamen regulariter, & extra casum, quod id exigit publicum bonum, tenetur vel cogi potest ad vendendum, vel emendum. Pars 1. sumitur ex. *14. C. de contrah. empt.* Specialiter autem prohibentur tutores, & alii, qui ex officio res alienas administrant, emere de rebus pupilli, aut ejus, cujus res & negotia tractant, ob præsumptionem & periculum fraudis. *l. 24. §. ult. l. 64. ff. eod. nisi* nempe palam faciat, h.e. vel cum consensu contutoris, vel cum auctoritate judicis, aut nisi res vendatur publice sub hasta. Quid possint Prælati & Administratores rerum Ecclesiasticarum.

fiasticarum quoad harum alienationē, patet ex tit. XIII. de reb. Eccl. alien. Pars 2. ex l. 14. cit. & l. 11. præced. Excipitur adhuc casus, etiam privatæ necessitatis, v.g. si habeas fundum, ad quem non patet accessus, nisi per fundum alterius, medicam vel fere nullam utilitatem ex eo capientis, iste alter cogi posset ad vendendum tibi fundum iusto pretio. Arg. l. 12. pr. ff. de Relig. & sumpt. & c. fin. ff. de servit. præd. urban.

5. Dico 3. Merx, seu res, quæ vendi & emi possunt, sunt omnes pretio æstimabiles, & non exemptæ à commercio humano per jus Naturale, Gentium, aut positivum, ac specialiter nō prohibitæ alienari. l. 34. §. 1. ff. de contr. imp. t. & ibi DD. Unde emi & vendi nequeunt amuleta Magica, profusio corporis, res spirituales vel spirituali annexæ, &c. quia jus naturale repugnat: viæ, thermæ, & aliæ res publicæ, seu publicis usibus destinatæ, & liber homo, quia huiusmodi à jure Gentium subtrahuntur commercio humano: venena, nisi per mixturam medicam salubræ evadant, res litigiosæ, res dotales, (exceptis certis calibus) etiam consentiente u-

xore,

DE
xore,
veh
bando
mum
sine
sine l
emi d
imme
xiste
ne &
ctus
spero
casu
tis &
ctat
debi
tes
jam
laria
l. 8.
t. je
iten
C
ven
enp
liet
non
ven
com
tiva

DE EMPTIONE ET VENDITIONE. 161

xore, res specialiter in provinciam invehi prohibita; quas vocant *contrabando*, quia Jus Positivum resistit: de-
 mum res feudales & emphyteuticæ sine consensu domini directi, utpote sine hoc alienari prohibita: Econtra
 eini & vendi apta sunt alia omnia, tam immobilia quàm mobilia, etiam non ex-
 istentia, modò expectentur ex ordi-
 ne & causa naturali exitura, uti fructus agrorum, foetus animalium; vel
 sperentur per accidens aut fortunæ
 casum, uti captus piscium ex jactu re-
 tis &c. quia emitur jus ad rem exspe-
 ctatam, vel speratam: item nomina,
 debita, chirographa, & inde resultant-
 es actiones ac jura: item hæreditas
 jam delata: item officia publica, sæcu-
 laria tamen &c. Sumuntur hæc ex
 l. 8. §. 39. ff. de contr. empt. l. 2. 17. &
 t. jero. t. ff. de hered. vel alt. vendita.
 item ex praxi.

Quæres, an res aliena & furtiva 6.
 vendi possit? R. cum distinctione; si &
 emptor & venditor scivit, rem esse a-
 lienam, aut furtivam, emptio-venditio
 non valet, adeoque nec emptor nec
 venditor obligatur. l. 34. §. 3. ff. de
 contr. empt. Aliqui id solum de re fur-
 tiva intelligunt propter l. cit. alii au-

tem melius etiam de non furtiva, aliena tamen propter *l. 27. C. de Evict.* Si solus emptor scivit, non venditor, contractus pariter est nullus, nec poterit emptor rem accipere, vel ad eam sibi tradendam agere, aut, si tradita sit, agere pro casu evictionis, neque pretium, si jam solvit, poterit repetere. *l. 34. cit.* Si denique solus venditor scivit, non emptor, valet quidem contractus & utrinque oritur obligatio, ac venditor acquirit dominium pretii, emptor verò incipit rem sibi traditam possidere, consequenter præscribere, imo licite & valide de novo distrahit. *l. 25. 28. 34. §. 3. ff. eod. l. 11. §. 2. l. 30. §. 1. ff. de act. empt.* Traditio tamen rei alienæ venditæ non est immediatè translativa dominii, & emptor tenetur [etiam non recepto pretio] domino, si comparuerit, rem restituere, relicta tamen ipsi actione de evictione adversus venditorem, ad quam evictionem iste obligatur, nec potest retinere pretium acceptum, sed debet per hoc, vel per rem recuperatam, domino satisfacere.

Objic. Si in hoc ultimo casu valet venditio rei alienæ, tunc venditor tenetur eam tradere emptori: sed hoc

non

DE EMPTIONE ET VENDITIONE. 163

non potest admitti: quia res clamat ad dominum, & iustitia exigit, ut cuique tribuantur ius suum. *pr. Inst: & l. 10. ff. de Inst: & Jur. & quidem illi, qui fortius habet ius. l. 31 §. un. ff. Depositi.* Sed dominus utique habet ius fortius, utpote in re, emptor autem solummodo ius ad rem: ergo. *R. quavis in meo Candidato h. t. n. 25. concessi Ma: negaverim Min: cum Haunoldo & multis aliis propter l. 30. cit: nunc autem re melius considerata N. Ma: concessa Min: & dico, venditorem in foro interno obligari ad rem tradendam domino, si hunc sciat, vel, si ignoret, ad hunc inquirendum, ut tradat, satisfaciendo autem alia via emptori. arg. can: caus. 14. q. 1. & c. 4. de R. J. in 6. Pro foro autem externo, quamdiu aliis aut Judici non constiterit, rem esse alienam, cogendus quidem est venditor ad rem emptori tradendam, de quo casu intellige. l. 30. cit. non verò, si ante traditionem patefiat dominus rei; tunc enim solum ad interessè emptori præstandum erit compellendus. arg. §. fin: Inst: h. t. & l. 62. §. 1. ff. de contrah. empt.*

Peres, quid sit Evictio, & quando venditor ad hanc obligetur? *R. ad 1.*

Evictio, formaliter spectata, est rei
 emptæ [vel alio iusto titulo acceptæ]
 per iustam iudicis sententiam ab eo,
 seu avocatio; nam *evincere* est rem ab
 aliquo auferre per vindictam ius iudi-
 cium; quando nempe dominus rem
 suam alteri datam repetit in iustata vin-
 dicatione in iudicio, & obtinet. Quo
 ad effectum autem & obligationem
 venditoris, qua venditor emptori te-
 netur actione empti, spectata evictio,
 seu potius præstatio evictionis, est
resarcitio damni omnis, quod emptor susti-
nuit ob rem ex suis bonis evictam & abla-
tam. Unde emptor à venditore, qui
 sibi rem alienam scienter vel igno-
 ranter, vendidit, postea evictam, præ-
 tendere potest non solum restitutionem
 pretii, quod tempore contractus sta-
 tum est, sed etiam totum interesse,
 quanti nimirum emptoris interest rem
 evictam non fuisse, h. e. damnum e-
 mergens, lucrum cessans, & expensas,
 quas facere debuit in rem emptam, &
 in litem, modò hoc interesse non ex-
 cedat duplum pretii. *l. 13. 60. 70. ff. de*
Eccl. l. 11. §. 17. l. 43. ff. de r. empti.
 Dixi supra *vel alio iusto titulo acceptæ*;
 quamvis enim de Jure Antiquo evi-
 ctio solum in venditione locum habu-
 erit,

DE EMPTIONE ET VENDITIONE. 165
erit, successu tamen temporis etiam
in aliis actibus & contractibus obpa-
ritatem cum venditione saltem utilis
actio de eviotione dari coepit, *l. 4. C.
de Eviot.*

R. Ad 2. Venditor rei alienæ aut
alteri obligatæ, & propterea evictæ,
tenetur quidem emptori de eviotione,
licet de hac non fuerit conventum à
contrahentibus. *l. 1. ff. l. 6. C. de Eviot.*
ab ea tamen excusatur sæpius, uti 1.
propter culpam emptoris; puta, si non
laudavit venditorem, h. e. si de mota
sibi lite non monuit venditorem, sal-
tem ante conclusionem in causa, re-
quirendo, ut liti assistat, & rem vendi-
tam defendat. *l. 29. §. 2. ff. l. 8. § 9.
C. eod.* ad quam denuntiationem tene-
tur emptor, licet venditor aliunde
sciverit, litem esse motam, per *Jura
citt. § c. fin. h. t.* dein si emptor sci-
ens rem alienam emit, de eviotione
specialiter sibi non cavit. *l. 27. C. de
Eviot.* si exceptiones sibi competentes
non composuit, vel si constituit impe-
ritum Advocatum aut Procuratorem,
vel contumaciter non comparuit in
judicio, vel condemnatus non appel-
lavit &c. & propterea rem amisit
per *l. 56. §. 1. § 3. ff. § l. 19. C. eod.*

166 LIB. III. TITULUS XVII.

- tunc enim sibi imputare debet. 2. *propter defectum Judicis*, ut si emptor sponte rem reddidit domino, aut cum eo transegit, aut coram Arbitro rem amisit, quia Judicis sententiâ debet res evinci: idem est, si emptor rem amisit casu, vi aut metu per dominum illata. Hic revoca casum, quò res est evicta ex privilegio, v. g. retractus de Jure vel Consuetudine competentis, restitutionis in integrum, &c. in hoc tamen casu venditor obligaretur ad refundendum pretium, licet non ad interesse [modò scienter non vendiderit rem alienam] l. 11. §. 15. & 18. ff. de act. empt. quia proprium evictionis est id tantum, quod interest; nam effusionem pretii videtur exigere Jus naturale. 3. *propter defectum justitiæ*; ut si propter errorem, imprudentiam, vel iniquitatem Judicis res fuisset evicta. l. 51. ff. de Evict. c. fin. h. t. Demum 4. *propter pactum venditoris*, immunitatem ab evictionis obligatione sibi expresse in contractu servantis, quod ipsi licet, si ignoranter vendidit rem alienam, aut alteri obligatam.
8. Dico 4. *Pretium*, in emptione venditione interveniens essentialiter debet esse 1. verum, non simulatum. 2. pecu-

DE EMPTIONE ET VENDITIONE. 167
cuniarium, seu pecunia numerata. 3. certum & determinatum. 4. proprium ementis, 5. justum & proportionatum: sed ultima duo non tam ad essentiam, quàm ad justitiam contractus sunt necessaria. Pars 1. sumitur ex l. 36. ff. de contr. empt. Unde si pro domo v. g. vel alia re magni valoris pomitteretur pretium nimis modicum, v. g. tantum unicus nummus, emptio-venditio non esset vera, sed fictitia vel imaginaria, imo donatio foret. per d. l. 36. & l. 46. ff. locati. Pars 2. patet ex §. 2. Inst. h. t. si enim merx pro merce, seu res alia. quàm pecunia, tempore contractus daretur pro re, vel promitteretur, permutatio foret, vel contractus innominatus: si autem conventum fuit, ut daretur pecunia pro merce, licet postea res alia in solutum detur, manet emptio-venditio, l. 9. C. de rescind. vend. Si autem conventum; ut partim pecunia partim res alia pro merce detur, refert, an pecunia excedat rem alteram; & erit emptio-venditio: vel an res altera excedat, & erit permutatio. arg. l. 6. §. 1. de act. empt. & l. 6. C. de pact. int. emp. vel an æqualiter se habeant, & juxta aliquos est contractus innominatus, ju-

xta alios autem melius autem cense-
 tur esse emptio-venditio, vel talis erit
 contractus, qualem expresserunt con-
 trahentes, cum contractus ex conven-
 tione legem accipiant. *c. 85. de R. J. in 6.*
 Pars 3. ex §. 1. *Inst. h. t.* Unde
 venditio non erit, si venditor dicat,
 vendo tibi hanc rem tanti, quanti va-
 let, vel pro pretio, quale dare volue-
 ris &c. determinari autem pretium
 potest non tantum verbis expressis
 & absolutè, sed etiam per relationem,
 v. g. ad tempus, vendo tibi hanc rem
 pro pretio, quo cras vendetur in foro;
 vel ad taxationem aliorum, v. g. ven-
 do tibi rem tanti, quanti Iudex, vel
 Cæsar æstimaverit aut taxaverit, mo-
 dò postea taxatio secuta fuerit. *l. 7. ff. de contr. empt. Pars 4. ex l. 11. §. 1. ff. de a. empt.* ubi habetur, quòd emptor
 debeat transferre dominium pecuniæ
 in venditorem; quod non fieret, si do-
 minus pecuniæ non esset: secus est
 in merce, cujus dominium non imme-
 diate transferri debet per traditionem
 in emptorem, & hinc aliena esse po-
 test. Interim tamen res, alienis num-
 mis empta, sit emptoris. *l. 1. §. penult. C. si quis alteri. nisi sit res Ecclesiasti-*
ca. can. 1. caus. 12. q. 3. & ibi gl. Pars

5. ex natura iustitiæ Commutativæ. Pretium iustum erit, si sit vel secundum taxationem legis, statuti, aut consuetudinis; & hoc vocatur *legale*, seu *legitimum*, atque consistit in indivisibili: vel si sit secundum proportionem mercis juxta communem hominum æstimationem & judicium, consideratis circumstantiis, nimirum rerum utilitate vel necessitate, penuriâ vel abundantia, expensis in illas advehendas factis &c. per. L. 63. ff. L. Falcid. ibi: *pretia rerum non ex affectu, nec utilitate singulorum, sed NB. communiter funguntur*, h. e. ex communi populi sensu taxantur: & hoc appellatur *naturale* aut *vulgare*, neque consistit in indivisibili, sed habet latitudinem; cum hominum judicia non soleant convenire, & hinc tres illius gradus à DD. statuuntur, qui aliud vocant *Inferius* seu *Fium*, aliud *Moderum* seu *Moderatum*, & aliud *Summum* seu *Rigorosum*. Quanta inter hos gradus iusti pretii debeat esse distantia, ex variis circumstantiis metiendum est, nec una certa regula statui potest: illud certum, quod tanto major sit hæc latitudo, quanto merx est pretiosior: sic si merx esset talis, cujus pretium summum reputantur esse 105.

170 LIB. III. TITULUS XVII.

medium forent 100. & infimum 95. ut exemplificat Palao *trac̃t*: 32. d. 5. pu. 2. n. 2. Econtra si pretium mediū rei censeretur esse 10. floreni, supremum forent 11. & infimum forent 9. P. Engel *h. t. n.* 11. cum Laym.

9. Ex quibus inferitur 1. iustitiam pretii non dependere à libera contrahentium taxatione, ita ut pro libitu vendere aut emere possint pro pretio, pro quo volunt aut possunt. per *l. 63. cit. l. 35. ff. ad L. Aquil: l. 6. §. 2. ff. de Fur; dot & c. r. 3. h. t.* ne ob avaritiā venditoris, vel indigentiam aut aviditatem emptoris, exigatur vel detur excessivum, vel vicissim ob sorditiem emptoris, & venditoris necessitatem, detur nimis modicum. 2. pretia rerum tam legitima, quàm vulgaria, pro varietate circumstantiarum & certis de causis variari posse, crescere & decrescere, prout nempe fuerit major vel minor copia mercium, vel emptorum, major vel minor labor, periculū, expensæ in asportandis vel asservandis mercibus; item major vel minor affectio in merce[m] [damnum emergens aut lucrum cessans] ex parte venditoris, non autem ex parte emptoris &c. 3. licitè vendi rem curren-

DE EMPTIONE ET VENDITIONE. 171

95. te pre i ab eo, qui scit, pretium mer-
 5. cis brevi minuendum, v. g. propter
 edid copiam frumenti aliunde advehendi;
 pre- quia hic & nunc res adhuc tanti valet;
 9. nec venditoris scientia immutat pre-
 tium communi iudicio vel uni taxatū:
 pre- sicut vice versa emptor potest pecu-
 en- niam seu monetam expendere juxta
 en- præsentem valorem, qui, scit ejus valo-
 ro rem brevi minuendum.

Objic 1. In emendo & vendendo natu-
 raliter concessum est se invicem circumscri-
 bere: & licet se circumvenire. l. 22. §. 3.
 ff. Locati. l. 16. §. 4. ff. de Minor. ergo
 licitum est etiam quodcumque pretiū
 exigere vel dare, prout possunt ven-
 ditores & emptores. 2. Si quis sciat,
 pretium mercis brevi minuendum, &
 tamen eam vendat pretio currēte non
 monito prius emptore, hunc decipit:
 ergo ipsi facit injuriam, vel saltem Læ-
 dit charitatem; cum is non emeret
 tanti, si sciret diminutionem pretii
 brevi futuram. R. ad 1. Vel illæ le-
 ges errarunt, sicut leges permittentes
 præscriptionem cum mala fide: vel tō
 concessum est & licet, idem sonat, ac per-
 mittitur, ut à Gentium Jure (hoc enim
 intelligitur pro tō naturaliter) non pu-
 niatur, aut secundum Leges Civiles
 con-

conveniri nequeant, qui pretium iusto majus acceperunt, vel minus iusto dederunt, si læsio non sit ultra dimidium: vel per illam *circumscriptionem*, & *circumventionem* innuitur tantum solertia & dexteritas eorum vel vendentium cum suo lucro, intra latitudinem tamen iusti adhuc pretii. Lino non desunt DD. qui cum Scoto & Laym. putent, non dari obligationem restitutionis faciendæ, si excessus vel defectus ultra latitudinem iusti pretii fuerit modicum tantum, eò quod nimis durum videatur esse, & vix possibile exactissimam in contractibus iustitiam & æqualitatem servare, & sic ratione communis persuasionis non iudicent homines se obligari ad faciendam restitutionem. Ad 2. Decipitur quidem, vel potius permittitur emptoris deceptio, at non injustè, neque circa substantiam mercis. Nec ille, qui utitur jure suo, lædit charitatem. Aliud foret, si per fraudem induceret alterum ad emendum currente pretio, mendaciter persuadendo, nihil metuendum de pretio mercium minuendo.

10. Dico 5. venditor obligatur i. in ipso hoc contractu aperire vitium rei, si illud

illud sit
verti à
&c. ff.
circa su
retur p
sensum
tiæ aut
tacitè,
parum
etiam
la: si v
licitatem
pro ge
ut si ve
revera
vel tan
nus v
empto
emere
vitio,
etiam
cessar
est ita
sent. e
vel ta
ad ta
absen
Ob
rem v
babili

DE EMPTIONE ET VENDITIONE. 173

illud sit occultum, vel non facile ad-
verti à quolibet possit. *l. r. seqq. l. 10.*
Ec. ff. de Aedilit. Edict. Si vitium sit
circa substantial. rei, ut si vitrum da-
retur pro gemma, vel si emptor con-
sensum suum expresse alliget existen-
tiae aut absentiae certae qualitatis, aut
tacite, ut si res vitiosa ad ejus fir-
mum vel omnino non esset utilis, aut
etiam noxia, emptio venditio esset nul-
la: si verò vitium sit solum circa qua-
litatem, ut si vendas equum ignavum
pro generoso, vel circa quantitatem,
ut si vendas vinum aqua dilutum (quia
revera minus das) debet vel aperiri,
vel tantum demi de pretio, quanto mi-
nus valet res ob tale vitium. *Objic.*
emptor semper sic est constitutus, ut
emeret rem, si sciret, eam laborare
vitio, etiam accidentali tantum: ergo
etiam accidentale vitium semper ne-
cessarium est aperiendum. *R. dist: ant:*
est ita constitutus habitualiter. *Tran-*
sunt. ant. semper actualiter, expresse
vel tacite alligando suum consensum
ad talem qualitatem, existentem vel
absentem. *Neg. Ant & Conf.*

Obligatur 2. post initum contractum 11.
rem venditam tradere, & quidem pro-
babilius praecise; ita ut non satisfaciat
prae-

præstando emptori interesse. 2. tradere rem vacuum, seu ab alio non posse-
ssam. 3. & liberam à servitutibus
pensionibus, ac oneribus, de quibus in
contractu mentio non est facta. 4. una
cum fructibus, accessionibus, & per-
tinentiis. 5. non tamen cum effectu
dominii semper. Pars 1. constat ex
§. 2. *Inst. de donat. & l. 30. ff. de contr.
empt.* quamvis enim traditio rei non
sit de essentia emptionis, venditionis;
intentio tamen tradendi, seu consen-
sus in traditionem est de ejus essentia.
Quod verò non sufficiat præstare in-
teresse, colligitur ex §. 1. *Inst. h. t. & l.
21. §. 2. ff. de act. empt.* ibi ipsam rem
præstare venditorem oportet, id est, trade-
re. Pars 2. habetur l. 2. & 3. *ff. eod.*
Pars 3. l. 1. §. 1. l. 21. §. 1. *ff. de act.
empt.* Pars 4. l. 13. & penult. *C. eod.*
& §. 3. *Inst. h. t. l. 11. cit. §. 17.* No-
tandum autem pertinentiarum venir, quid-
cui ad rei venditæ usum perpetuo
destinatum est, vel quod habetur pro
parte, vel quod terræ aut corpori in-
fixum est. l. 13. §. 14. l. 17. *ff. eod.*
Pars 5. l. 25. *ff. de contrah. empt.* ibi qui
vendidit, necesse non habet funtum empto-
ris facere, si nempe res sit aliena, quæ
fuit vendita. Item si emptor post tra-
diti-

DE E
ditione
pretium
buerit,
dilatione
dere
ra, aut
suras p
rem ce
sub con
aut de
per tra
domini
R. D.
2. cit.
Con
de act.
traditi
non e
natè
in obl
suffici
& 81.
bligat
neat
ff. eod
quæ
tellig
non a
evict
rata

ditionem rei actualiter non solverit pretium, nec de eo venditor fidem habuerit, vel id exprimendo & solvendi dilationem indulgendo [quod est vendere *credito*,] vel cautionem per pignora, aut fidejussores admittendo, vel usuras pretii exigendo; nam venditor rem censetur non absolute tradere, sed sub conditione, si pretium sit solutum, aut de eo fides habita, consequenter per traditionem solam non transfertur dominium rei venditæ. §. 41. *Inst. de R. D. l. 19. ff. de contr. empt. l. 11. §. 2. cit.*

Contra 1. partem objic. 1. In l. 1. ff. de act. empt. dicitur: *si res vendita non tradatur, in id, quod interest, agitur*: ergo non est necesse, ut venditor determinatè & præcisè tradat rem ipsam. 2. in obligationibus facti, seu faciendi, sufficit præstare, quod interest. l. 72. Et 81. ff. de V. O. sed venditor habet obligationem facti, cum traditio pertineat ad factum, non ad jus per l. 82. ff. eod. R. ad 1. Illa lex, & aliæ plures, quæ adduci possent in contrarium, intelligendæ sunt de casu, quo res ipsa non amplius tradi potest, quia v. g. est evicta, destructa, notabiliter deteriorata &c. Ad 2. *Dist. Maj.* in obligationi-

tionibus facti nudi & simplicis, uti v. g. est ire Romam, pungere tabulam &c. *transf.* quia & in his probabiliter negatur, præsertim de Jure Canonico. per c. 1. *de par. is.* in obligationibus facti *prægnantis.* & *causam habentis,* seu quando per factum transfertur dominium, vel saltem possessio, quale factum est traditio rei venditæ. *Maj.*

12. Quæres, quid Juris, si venditor eandem rem successivè vendidit duobus, & cui obligetur eam tradere? R. 1. Tenetur tradere emptori primo. c. 54. in 6. & l. 93. ff. de R. J. 2. Si autem tradidit emptori secundo, traditio quidem tenet, & venditio posterior suscipitur regulariter, primus tamen emptor, cui illata est injuria, habet actionem personalem adversus venditorem ad consequendum interesse, seu ad id, quanti sua interest, rem alteri venditam & traditam non fuisse. Dixi, *regulariter;* nam in quibusdam casibus præfertur primus emptor, licet res tradita sit secundo, videlicet 1. si primus emptor fuit Ecclesia, Civitas &c. quia his absque traditione acquiritur jus reale, ac dominium. 2. si primo emptori tanquam creditori fuit

res

DE
res in
theocr
acquir
ptor f
jam a
Bava
rat c
prius
crati

Ob
damm
ex ip
ta, se
emp
emp
que
resp
star
de
bus
tor
ea
mo
Su
I
ven
ten
&
ce
tiu

DE EMPTIONE ET VENDITIONE. 177

res in specie antecedenter jam hypothecata, quia per hypothecationē citius acquisivit jus reale. 3. si secundus emptor fuit malæ fidei, & scivit, rem fuisse iam alteri venditā, saltē spectato Jure Bivar. tit. 7. art. ult. 4. si emptor cōcurrat cū donatario, vel alio, ad quem res prius emptā pervenit titulo mere lucrativo, ut notant DD. ex æquitate.

Obligatur Venditor 3. resarcire 13. damna, quæ occasione rei venditæ ex ipsius non solum dolo & culpa lata, sed etiam ex culpa levi passus est emptor. arg. l. 5. §. 2. ff. Commod. quia emptio-venditio est contractus, utriusque contrahentis utilitatem ex æquo respiciens. Demum obligatur 4. præstare evictionem, juxta superius dicta, de Jure communi. Interim in quibusdam locis praxis habet, ut venditor de evictione non teneatur, nisi de ea expressè conventum sit. Cujusmodi praxin vigere in Austria, cum Sutting. testatur D. Greneck. h. t. n. 9.

Dico 6. Emptor econtra obligatur 14. venditori 1. dare pretium justum, saltem infimum, de quo conventum est, & quidem statim post mercedem acceptam, si venditor exigat, ita ut pretium fiat venditoris. §. 2. Instit. h. t.

178 LIB. III. TITULUS XVII.

Et l. 41. ff. de V. O. l. 11. §. 2. ff. de act. emptor. unde debet aperire vitium monetæ, si forte esset adulterina, aut minus valet, quàm putaret venditor: aperire bonitatem mercis, si meliorem pro viliori emptam ex errore offerret venditor: si autem hæc non aperuit, debet eousque augere pretium, ut evadat justum. Obligatur 2. ad usuras, si in mora solvendi ex culpa etiam levi tantum fuerit, nisi venditor consentiat in dilationem. l. 13. §. 20. ff. eod. si autem dilationem concedat, ut de usuris expresse non paciscatur, non tenetur ad illas emptor. 3. compensare expensas à venditore in rem factas, non tantum necessarias, sed etiam utiles, quas ipse emptor verisimiliter fuisset factururus. l. cit. §. 22. 4. resarcire damna, etiam culpa levi venditori illata propter non solum pretium in debita quantitate, qualitate, loco, tempore. arg. l. 5. §. 2. ff. commod. l. 1. §. 3. ff. de peric. Et commod. rei vend.

15. Quæres, penes quem sit periculum rei venditæ, nondum tamen traditæ, seu quis ferre debeat damnum, si res vendita post contractum pereat vel deterioretur, ut subinde contingit? R.

Si

DE EMPTIONE ET VENDITIONE. 179

Si res in specie, perfecte, & absolute sit vendita, regulariter est penes emptorem, ut iste debeat ferre damnum. Communis contra Vult. & Giac. ex apertis textibus in l. 7. 8. 16. ff. l. 1. 4. seqq. C. cod. & §. 3. Inst: cit. Aliud foret, si non res determinata ac in specie, sed in genere v. g. aliquis equus ex stabulo, 20. mensuræ vini &c. tunc si periret unus equus, deberet venditor alium tradere quamdiu superest ipsi equus, ac in posteriori casu, ubi neque dolium, ex quo vinum tradi deberet, fuit determinatum, deberet aliunde procurare 20. mensuras vini; quia genus non perit, ut ajunt Juristæ. Aliud quoque esset, si venditio fuisset facta sub conditione, & hæc nondum evenisset, item si venditio nondum esset perfecta; ut si vendita est quantitas, v. g. frumentum, ac in singulas mensuras vel modios certum pretium taxatum, & mensuratio nondum contigit. Sicut autem periculum, ita & commodum rei venditæ, nondum traditæ, debet esse penes emptorem. §. 3. & l. 7. cit. l. 13. 16. C. de act. empt. cum æquitas naturalis dicet, ut ad eum pertineant commoda rei, ad quæ spectat periculum, & damna. Dixi,

regulariter; nam periculum est penes venditorem, si ita expresse fuerit conventum: si res pereat vel deterioretur dolo aut culpa, etiam levi, venditoris: si venditor in tradendo commisit moram culpabilem, ac interea res apud ipsum, casu etiam fortuito, perit: si res pereat ex vicio contractum præcedente: si res ante traditionem addicatur fisco: tunc enim venditor debet refundere pretium emptori. l. 33. ff. locati. DD. passim.

Objic. 1. Quælibet res perit, & fructificat domino suo: ut habet communè brocardicum ex l. 9. C. de pignorat. ad. sed venditor ante traditionem rei manet dominus. 2. pecunia si pereat ante solutionem, perit emptori; ergo & res, si pereat ante traditionem, perit venditori. 3. æquitas postulat, ut emptor non solum percipiat fructus rei venditæ, & simul fructus pretii, si istud nondum solvit: ergo saltem in casu, quo emptor nondum solvit pretium, non ad ipsum pertinet commodum rei. R. ad 1. Pro hoc casu aliter disposuerunt Leges, quia dominus, quamprimum emptor offert pretium, & petit, rem sibi tradi, tenetur tradere, & sic transferre dominium. Ad 2.

Dist.

DE EMPTIONE ET VENDITIONE. 181

Dist. Ant: si pecunia in genere ac indeterminata, ut ordinatè fit *C. Ant.* & tunc *N. Conf.* & *parit.* nam venditor est debitor certæ speciei, qui hoc ipso, quod res pereat, liberatur à traditione & præstatione illius. *l. 23. ff. de V. O.* econtra emptor est debitor generis; genus autem non perit, per *l. 11. C. si certum pet.* Ad 3. si venditor non exigit pretium [uti posset, si traderet rem] censetur illud & ejus commoda gratis relinquere emptori unà cum fructibus rei venditæ. Si autem rem traderet & emptor ex culpa non solveret pretium, posset ab emptore exigere fructus pretii seu usuras consuetas. &, donec has unà cum pretio consequeretur, fructus rei, ante illius traditionem perceptos, retinere tanquam pignus; iis autem receptis debet restituere emptori fructus rei. per *l. 13. §. 8. l. 25. ff. de ed. empt.*

Dico 7. Ex his mutuis obligationibus nascitur actio empti & venditi, seu ex empto & vendito. Actio empti competit emptori contra venditorem ad rem sibi tradendam, & ad præstandū, quidquid ex natura contractus, & æquitate, vel pactis adjectis debet præstare venditor. *l. 1. pr. & §. 1. l.*

182 LIB. III. TITULUS XVII.

11. ff. *eod.* Actio venditi e contra competit venditori ad solvendum sibi pretium, & ad præstandum, ad quod emptorem vi contractûs obligatum esse diximus. l. 13. §. 19. ff. & l. 1. C. *eod.* Sed istæ actiones in effectu intentari non possunt, nisi alterutra pars prius impleat contractum, nempe emptor pretium solvendo, venditor autem actualiter rem tradendo, aut nisi habeatur pro tradita, ut si ante traditionem casu periisset. l. 13. §. 8. l. 25. ff. *citt.* Nisi enim hæc fiant, semper per exceptionem repelli potest agere volens. l. 13. & 25. *citt.* Sed quis prius tenetur implere contractum? R. qui prius exigit, ut alter impleat.

17. Dico 8. In ordine ad dissolvendam emptionem-venditionem dantur adhuc ex empto & vendito duæ aliæ actiones. Prima est ex *Ædilitio Edicto*, altera ex l. 2. C. *de rescind. vendit.* Ex *Ædilitio Edicto* datur emptori adversus Venditorem, qui rem notabiliter vitiosam vendidit, & vitium non aperuit, duplex actio. una vocatur *Redhibitoria*, ut nempe venditor rem redhingat, seu iterum habeat sive recipiat, & rescisso contractu pretium cum usuris, & cuncta alia restituat in integrum,

com-

DE EMPTIONE ET VENDITIONE. 183

compensando damna & interesse, l. 21.
23. 27. 29. 44. 58. ff. de *Ædilit. Ed.* l.
13. pr. ff. de *act. empt.* Excipe, nisi &
ipse venditor ignorâset vitium; tunc
enim non ad damna & interesse, sed
ad solum pretium compensandum fo-
ret obligatus. l. 13. cit. Durat hæc
actio de jure communi solum per se-
mestrem, seu 6. menses. l. 19. §. ult. ff.
de *Ædil. Ed.* Imo si ob solas res ac-
cessorias agatur, durat tantum 60. di-
ebus. l. 38. ff. eod. pr. Altera vocatur
æstimatoria, seu *quanti minoris*, qua con-
venitur venditor non ad evertendum
contractum, sed ut remittat vel refun-
dat tantum de pretio, quanto minoris
emisset emptor, si vitium scivisset.
l. 61. ff. eod. licet absolutè emisset, si
vitium scivisset. Et hæc actio durat
per annum utilem duntaxat. l. 19. §.
ult. cit. non obstante, quod reliquæ ac-
tiones empti & venditi, utpote per-
sonales, rei persecutoriæ, & utrinque
in hæredes transitoriæ, durent 30. an-
nis, & perpetuæ sint. Porro, si vitiū
fuerit tale, ut res emptæ omnino non
fuisset eo cognito, vel ut emptori vix
usui sit, in arbitrio emptoris est, actio-
nem redhibitoriam vel æstimatoriam
intentare. l. 25. §. 1. ff. de *except. rei*

184 LIB. III. TITULUS XVII.

Jud. quod quidem satis multi etiam affirmant de casu, quò vitium fuit tale, quo cognito nihilominus res empta fuisset, at non tant: sed melius hoc negat Huberus *tit. Ædil. Et. n. 3.* & solum concedit æstimatoriam; partim quia *l. 25. cit.* loquitur de vitio, *quod actor empturus non fuerit*, partim quia redhibitoria requirit vitium, quod usum impediatur. *l. 1. §. 8. ff. Ædil. Ed.* partim quia iniquè videtur petere rescissionem contractus, quia alias, licet minoris, emisset. Indulgent tamen aliqui tum venditori, tum Judici, ut redhibita re contractus rescindatur, licet emptor æstimatoria egerit, si velint, vel iudici visum fuerit. *per l. 43. §. 6. eod.* Unum adhuc adverto, has actiones non solum dari ob vitium rei venditæ, sed etiam ob defectum determinatæ qualitatis, quam venditor asseverato dixit, vel promissit *l. 1. §. 1. l. 18. ff. eod.* non verò, si solum generaliter per modum commendationis aliquid dixit.

18. Dico 9. Actio legis 2. *C. de rescind. vend.* in contractu emptionis-venditionis [idem ex æquitate & paritate rationis communiter asserunt de aliis contractibus onerosis, locationis, con-
- du-

ductionis, permutationis, cambii, &c. excepta tamen transactione] datur læsio ultra dimidium iusti pretii, vi cuius regulariter petere potest disjunctive vel rescissionem contractus, vel ut addatur aut dematur de pretio, donec evadat iustum, ita tamen ut in arbitrio lædentes sit, utrum malit rescindere contractum, vel pretium augere, aut de eo, usque ad iustitiæ limites, remittere: si tamen lædens sit emptor, & eligat rescissionem contractus, non tenetur fructus interea ex re perceptos, ut à cum re restituere, si ignoranter læsit, & sine culpa aut dolo. text. & DD. in d. l. 2. l. 8. C. eod. § c. 3. & d. h. t. Dixi 1. regulariter; nam hæc actio competit, si læsus expresse & specialiter renuntiavit huic remedio. per l. 2. cit. si venditor donet defectum pretii: si res, casu fortuito perit, vel devenit ad tertium possessorem bona fide, & titulo oneroso; quia in hoc casu non amplius datur optio, vel potestas reddendi rem venditam, quamvis detur potestas & obligatio reducendi pretium ad iustitiam. Dixi 2. si tamen lædens sit emptor &c. propter c. 11. de reb. Eccl. alien. & hanc rationem, quia penes emptorem sicut

186 LIB. III. TITULUS XVII.

est periculum, ita & commodum rei venditæ, adeoque & fructus esse debet, si sit bonæ fidei. Dixi 3. *ultra dimidium iusti pretii*; si enim læsio contingat in dimidio, vel infra dimidium, in foro externo non datur actio. l. 2. cit. ne quidem de Jure Canonico, c. 3. & 6. cit. ne tribunalia obruantur nimis multiplici lite. quamvis pro foro interno lædens, etiam ignoranter, teneatur cognitâ iustitiâ pretii defectum supplere, vel excessum restituere, nisi tam modica esset læsio, ut ex communi persuasione fidelium nec in foro interno attendatur, vel nisi lædens præscripsisset.

Sed quando censetur esse læsio *ultra dimidium*? R. Si læsio contingat ex parte venditoris, facile convenit inter Auctores, tunc esse *ultra dimidium*, quando nec dimidiam iusti pretii infimam partem accepit pro re vendita, v. g. si rem infimo pretio valentem 100. florenis vendidit pro 49. Si verò contingat lædi emptorem, in diversa abeunt; aliqui attendunt datum & acceptum, seu pecuniam datam & mercedem acceptam, atque dicunt; tunc emptorem lædi *ultra dimidium*, quando merx non attingit medietatem valoris

DE EMPTIONE ET VENDITIONE. 187

loris pretii, & emptor duplò plus dedit, quam accepit, v. g. si pro re valente 100. florenis plus quam 200. v. g. 201. dedit. Sic sentiunt multi cum Fachin. & Haun. observat Camera Imperialis teste Myns. cent. 4. obs. 73. n. 3. 4. & ordinat Jus Bavaricum. tit. 7. art. 2. Alii econtra cum Molin. P. Friderich, & communiori putant Juri Communi & æquitati conformius esse, si solum pretium attendatur, & tunc emptorem lædi ultra dimidium *justi pretii*, si rem 100. florenis in summo pretio valentem emit pro 151. quia dimidium pretii respectu 100. sunt 50. atque notant, si emptor duplò plus daret, eum potius in altero tanto, seu in toto pretio lædi, quam præcise ultra dimidium. Utraque sententia est probabilis. Attendenda igitur Statuta locorum, & Praxis Curiarum.

Dico 10. In ordine ad dissolvendam 19: emptionem-venditionem datur adhuc alia specialis actio orta ex Jure *Retrahitis* seu *Protimiseos*, vi cujus aliqui possunt rem immobilem alteri venditam ad se retrahere, à quocunque possessore, seu rescissa priori venditione pro se emere, oblato tamen eodem pretio, & refuïs expensis, quas fecit

188 LIB. III. TITULUS XVII.
fecit primus emptor. Ita DD. communiter, qui observant, hanc actionem esse personalem, quæ dicitur in rem scripta: intentandam proprio nomine: & durare tantum per annum utilem à cognita alienatione computandum. 2. feud: 9. §. 1. C. 8. de in integr. restit. & licet Jus Retractus [saltem Gentilitium] abrogatum sit in l. 14. C. de contr. empt: illud tamen rursus restauratum esse putant tum à Jure Canonico. c. 8. cit. tum ab Imperatore Frederico 5. feud: 13. tum universali consuetudine: quæ proin, uti & statuta, attendi debet fore unice. Dividunt in Legale, quod competit vi legis, statuti, consuetudinis: sic dominus directus in venditione rei emphyteuticæ, & in venditione rerum sub hasta ille, cui plus debetur: aliis emptoribus præferur. l. ult. C. de Jur. emphyt. l. 1. §. de privileg. creditorum, vel potius l. 16. ff. de reb. auct. Jud: possid: quæ lex est prima privileg. creditorum. quæ rubrica in Corpore Juris non extat sub his verbis. quamvis sub illis citari soleat, & incipiat à d. l. 16. In Gentilitium, quod competit proximis consanguineis alicujus familiæ quoad bona avita, extraneo vendita. Et in Conventiona-
le.

DE
le, qu
alis,
perlo
contr
pacto
jus in
dend
lum
velit
ctus
duob
aliis
ction
ter
fore
fuit
ctus
lich
tuta
ria

1.
2.
3.

DE EMPTIONE ET VENDITIONE. 189
le, quod competit ratione pacti specialis, vi cuius res, si vendatur, certae personae vendi debet. per l. 75. ff. *contr: emptor*. Differt hoc ultimum à pacto de retrovendendo, quod vi huius inducatur obligatio praecisa revendi, vel reluendi: in illo autem solum ex supposito, quod quis aliunde velit rem vendere. Hoc Jus Retractus Conventionale differt à reliquis duobus, quod transeat ad haeredes, ac aliis cedi possit, & quod non pariat actionem in rem scriptam, consequenter non detur contra tertium possessorem, in quem res à primo emptore fuit translata. Plura de jure Retractus videri possunt apud Thaq. Berlich. & Cancellarium Schmid. *ad Statuta Bavar: tit. 10.* ubi aliqua singularia occurrent.

TITULUS XVIII.

De Locato & Conducto.

SUMMARIUM.

1. Quid & quoduplex sit Locatio-Conductio?
2. Quinam locare, & conducere possint?
3. Quae res locari, & conducuntur?

189 LIB. III. TITULUS XVIII.

4. *Qualis esse debeat pensio locationis?*
5. *Ad quid obligetur locator tam rerum, quàm operarum?*
6. *An successor teneatur stare locationi antecessoris?*
7. *Ad quid teneatur Conductor tam rerum quàm operarum?*
8. *Actio Locati & Conducti.*
9. 10. 11. *Quid & quotuplex sit Emphyteusis?*
12. *Praesertim alterata, Bavaris propria?*
13. *Ad quid obligetur Dominus emphyteusim concedens?*
14. *Ad quid Emphyteuta?*
15. *Quae Actio oriatur ex contractu Emphyteutico?*
16. 17. *Quibus modis finiatur Emphyteusis, & fiat caduca?*
18. *Quid requiratur ad incurrendam caducitatem?*

I. **L**ocare, hoc loco est vel concedere rem ad usum, vel addicere operam pro mercede. Qui dat mercedem, conductor dicitur; qui accipit mercedem, locator appellatur universaliter; nec enim locatio sine conductione, nec ista sine illa consistere potest, sicut nulla emptio sine venditione & vicissim. Desinitur locatio-

con-

DE LOCATO ET CONDUCTO. 191

conductio esse *contractum consensuale*, quò usus rei, vel opera personæ conceditur alteri pro certa mercede. pr. Inst. h. t. l. 2. ff. locati. Unde tria essentialiter involvit. 1. Consensum mutuum, non verò traditionem. 2. Rem utendam, vel aliquam ab altero operam præstādam, 3. Locarium, seu certam mercedem & pensionem. Quare differt ab *Emptione-venditione*, cum qua alias magnam habet affinitatem, uti & à *Mutuo*, quia rei usus tantum, non dominium, conceditur in locatione-conductione: item à *Commodato* quia pro usu concessio mercedem accipit locator. Quomodo differat ab *Emphyteusi*, ex infra dicendis apparebit. Ab *Adiudicatione* vix differt, aliter, quam quod in hac integræ alicujus provincie, vel districtus, vel alterius rei rebus & fructus alteri concedantur percipiendi pro certa pensione. Dividitur locatio-conductio 1. in *perpetuam*, & *temporalem*, seu ad certum tempus. 2. In *Regularem*, in qua res ad usum concessa restitui debet in specie finito usu: & in *Irregularem*, in qua convenitur de re solum in genere restituenda, seu ut restituatur tantundem, quantum est acceptum. & sic, quia videtur trans-

transferri dominium rei, degenerat in Mutuum, vel contractum innominatum. 3. Et principaliter in locatorem rerum, v. g. domus, equi, prædii &c. & in locatorem operarum vel operæ, quam quia alteri promittit vel præstat pro mercede, uti famuli, Officiales &c. Hinc vicina est locatio operis, nempe facienda, quæ etiam dicitur locatio *facti*, ut si petas ab opifice, vel artifice opus, vel artefactum, v. g. horologium faciendum, tabulam pingendam, vel ut auriga te vehat Augustam &c. pro certa mercede. Et in hoc casu locator operæ, qui accipit mercedem, est conductor operis, & vicissim conductor operæ, qui dat mercedem, est locator operis. l. 22. §. 2. ff. locati.

2. Dico 1. Locare & conducere possunt omnes, seu consensum ponere, qui contrahere & contrahendo obligari, nec specialiter prohibentur. Communis. Conducere autem prohibentur milites prælia rustica ad colendam, personæ Ecclesiasticæ ex causa quæstus & negotiationis, opifices artem streperam exercentes vicinas scholis publicis ædes. Consensus autem potest etiam esse tacitus; uti si
- scien-

D
scien
finito
in re
cita r
fin: ff
catur
ductu
integ
ædes
pus,
termin
ri so
D
res o
biles
les,
loca
res
usu
tra
libel
non
voc
mer
tum
Seqq
ren
di &
ren
fine

DE LOCATO ET CONDUCTO. 193

sciente & patiente locatore conductor finito conductionis tempore remaneat in re conducta; quia censetur esse tacita relocatio vel reconductio. *l. 13. §. fin. ff. Locati. l. 16. C. de Locato.* si locatum sit prædium Rusticum, reconductio tali casu censetur esse facta ad integrum annum; si Urbanum, v. g. ædes ad habitandum, ad tantum tempus, quantum prius fuit expresse determinatum, vel ordinariè determinari solet.

Dico 2. Locari & conducì possunt 3. res omnes, tam mobiles quam immobiles, incorporales æque ac corporales, etiam alienæ [obligatur tamen locator præstare evictionem] modò res non sint fungibiles, seu quæ ipso usu consumuntur, aut positæ sunt extra commercium humanum: item quælibet operæ, modò sint honestæ, & non liberales, v. g. Professorum, Advocatorum &c. hæ enim ultimæ non mercedem, sed salarium vel honorarium admittunt. Communis ex *l. 1. seqq. ff. l. 6. C. eod.* Excipe servitutes reales, v. g. actus, viæ, juris pascendi &c. quæ sine prædiis, quibus cohærent: & res immobiles Ecclesiæ, quæ sine solennitatibus juris ultra trienni-

um (vel vi consuetudinis ultra novennium] locari nequeunt. l. 44. ff. h. t. Clem. 1. & Extrav: Ambitiosse. int. Clem. h. t.

4. Dico 3. Vlerces seu pensio locationis debet esse certa & determinata. §. 1. Inst: l. 25. ff. h. t. pr. Item iusta, & proportionata usui, vel operæ, saltem intra latitudinem infimi & summi gradus; quia sic exigit iustitia Commutativa. Denum pecuniaria, saltem in locatione operarum, & rerum fruges non ferentium. pr. Inst. h. t. l. 5. §. 2. ff. de præscriptis verbis. Si verò res frugifera, fundus, prædium &c. locetur, potest pro mercede constitui pars fructuum. l. 35. ff. in fine l. 8. l. 21. C. h. t. vel alia res fungibilis. Quòd si non de certa quantitate fructuum conventum esset pro pensione, sed de incerta, v. g. de dimidia, vel quarta parte, vel alia quota fructuum, quæ pro majori vel minori fertilitate anni major vel minor esse solet, non tam locatio, quam species societatis, vel contractus inominatus est, quia certa ac definita pensio non est, vocaturque *affidus*, colonus verò *partarius*, vel *dimidiarius*, penes quem etiam est periculum ac impensæ.

Dico

DE LOCATO ET CONDUCTO. 195

Dico 4. Locator rerum obligatur 5. conductori 1. usum rei locatæ concedere modo & tempore per conventionem determinato. l. 15. ff. eod. proinde 2. ante tempus conventum non revocare rem locatam, & conductorem non expellere. c. 1. l. 3. & 21. C. eod. nisi improvisa supervenerit iusta revocandi causa, ut si ipse locator re sua ex improvise indigere incipiat, vel si hæc opus habent reparatione, modo in his casibus remittat de pensione pro rata temporis: si conductor illa abutatur, destruat, deterioret, metretices, fures, &c. in domum conductam introducat. l. 3. cit. c. 3. h. t. & in hoc casu nihil tenetur remittere de pensione, licet ante tempus finitum expellat conductorem vel inquilinum. Auth: qui rem. C. de SS. Eccl: si conductor per biennium non solverit mercedem. l. 54. 55. ff. h. t. si locator rem locatam vendat, donet alteri &c. & talis successor particularis nolit stare locutioni priori. l. 9. C. eod. At in hoc casu locator tenetur conductori ad interesse, quanti nempe ipsius interest, rem ante finitum usum sibi esse ademptam. Sed de hoc casu plus

Infra. 3. Reparare in re locata, quæ

196 LIB. III. TITULUS XVIII.

sunt necessaria ad usum, *l. 15. cit. §. 2. 2.* 4. Resarcire damna conductori illata ex vicio rei locatæ non manifestato. *l. 19. §. 1. ff. eod.* item 5. damna dolo, culpa lata, & levi causata conductori. 6. Refundere expensas, forsitan à conductore factas in ipsam rem locatam, non modo necessarias, sed etiam utiles, quas cum præscitu & consensu locatoris, & modicas, quas etiam sine ejus præscitu fecit. *l. 55. l. penult. ff. eod.* ut si refecit fornaces, januas &c. si soleis ferreis armavit equum sibi locatum; quia hæ expensæ etiam post tempus locationis durant pro commodo locatoris: expensas vero, quas conductor facere debuit non in rem, sed in ea, quæ præcise ad usum serviunt, v. g. instrumenta ad arandum, metendum &c. non tenetur refundere locator. 7. Demum remittere proportionaliter de pensione, si conductor sine sua culpa uti non potuit re sibi locata, vel non semper, aut, si ea frugifera sit, per accidens nullos exinde vel modicos tantum fructus percipere, nisi damnum esset valde modicum. *c. 3. l. 15. cit. l. 25. §. 6. ff. eod.* Si vero locator ipse per suam culpam aut iniquitatem impediret

DE LOCATO ET CONDUCTO. 197

conductorem ab usu, vel perceptione fructuum, huic teneretur etiam ad interesse. *Objic.* In emptione-venditione, quamprimum consensu perfecta est, omne periculum rei venditæ transfit in emptorem: ergo etiam in locatione-conductione, per consensum perfecta, mox omne periculum & damnum pertinet ad conductorem: quia hi duo contractus iisdem fere regulis inniuntur. *pr. Inst. & l. 2. ff. h. t. R. N. Conf:* Non enim in omnibus eodem modo regulantur hi duo contractus, præsertim quoad periculum rei venditæ & locatæ, quia per venditionem completam transfertur dominium, & licet res necdum sit tradita, emptor tamen fictione Juris jam habetur pro domino quoad periculum; in locatione autem solus conceditur usus rei.

Dixi, *locator rerum*; nam locator *operarum* tenetur i. exhibere operam & laborem fideliter per totum tempus conventum. *l. 15. cit. §. 6. l. fin. C. de conduct: ob causam.* proin, si ex negligentia vel imperitia non præstitit, quod promisit, tenetur pro rata mercedem remittere, vel acceptam restituere, imo per *§. ult. Inst: de V. O.* Etiam ad interesse. Aliud est, si ex

parte conductoris fuit culpa, & impedimentum positum, ut si dominus famulum ante tempus expellat; tunc enim per *l. 38. pr. ff. h. t. locatori*, seu famulo, debetur tota merces, saltem si operas suas pro reliquo tempore alteri non locavit, vel locare non potuit pro congrua mercede. Sicut vicissim, si locator, v. g. famulus, ex malitia, culpa sua, aut absque iusta causa recedat ante tempus finitum, amittit pro foro externo saltem, totam mercedem, & obligatur domino ad damna inde secuta. per *l. 15. §. 6. cit. & l. 55. §. fin. ff. eod.* Nisi nempe dominus statim habere possit alium famulum aequè idoneum; tunc enim cessat obligatio ad damna, imò pro foro interno debetur ipsi merces pro rata temporis & operæ præstitæ, sicut etiam pro foro externo, si discedat ex rationabili causa. Sed quid Juris, si operæ fuerunt impeditæ casu fortuito, & ex neutrius culpa? R. Circa hoc d. Jura & DD. perplexe ac intricate loquuntur. Aliqui absolute obligant locatorem ad remittendam mercedem, si nihil præstitit, vel saltem ad partem pro ratione non præstitæ operæ. Alii tribuunt eidem totam

tam

tam mercedem. Alii permittunt ipsi retinere acceptam, non verò promissam petere. Alii jubent abstinere à petitione vel retentione mercedis, si casus fortuitus evenit ex parte locatoris: econtra permittunt eandem, si ex parte conductoris. Alii deum attendunt, an locatori natum sit damnum, vel lucrum cessans, ex eo, quod uni suam operam addixerit, ac propterea amiserit occasionem alteri eam locandi, vel non? in priori casu tribuunt ipsi mercedem, in posteriori negant. Unde nihil absolute decerni potest, sed spectatis casuum particularium circumstantiis ex æquitate & iudicio viri prudentis vel iudicis, rem oportet decidere. Primi & ultimi Doctores, magnam pro se rationem, imo & praxin habere videntur. Textus autem Juris, quos singuli ex quintuplici classe prædicta afferunt, apparentiam habent & difficultatem suam, ut videre est apud P. Kökn *h. t. num. 13. & seqq.* Tenetur 2. ad interesse & damna, quæ conductori infert etiam per culpam levem, quia iste contractus in utriusque contrahentis utilitatem cedit. *arg. l. 5. §. 2. ff. Commod.* Sic pastores gregum, si eorum culpa,

200 LIB. III. TITULUS XVIII.

etiam levi, pereat pecus, tenentur ad restitutionem.

6. Quæres, an locatoris rerum successor teneatur, stare locationi à prædecessore factæ? R. 1. Si est successor universalis, nempe hæres, tenetur. *§. fin. Instit. & l. 10. C. h. t.* si est particularis ex titulo emptionis, donationis &c. non tenetur. *l. 9 C. col.*
 R. 2. Si res ad Ecclesiam pertinentes valide elocavit Prælatus vel ecclesie, obligatur & successor usque ad præfinitum tempus. *arg. l. 8. ff. de administr. tutor.* Si verò res proprias, vel ad suam mensam pertinentes, vel Parochus suos redditus Beneficiales, non obligatur successor, gl. & DD. *inc. fin. Ne prælati vices suos.* cum antecessor non possit præjudicare successoribus quoad redditus, qui post obitum illius statim pertinent ad hunc. *c. fin. de Off. Ord. in 6. Trid. s. 25. c. 11. de ref.* Unde successor Parochus nec tenetur stare emphyteuticationi Mansi vel prædii Parochialis, si ad Parochum, & non ad Ecclesiam pertineat. D. Collega Herman. Anton. de Chlingensperg in differentiis inter Jus Bavar. & Commune ad tit. 21. art. 7.
 7. Dico 5. Conductor rerum econtra obli-

bligatur locatori 1. re conducta uti ut bonus pater familias, nec ad alium adhibere usum, quàm qui conventus est; id enim natura negotii exigit. 2. Rem conductam non deferere ante finitum conductionis tempus, nisi si ista sublit causa v. g. periculum ruituræ domus conductæ, si ingruat bellum, vel pestis &c. Et, si sine iusta causa recedit, tenetur ad totam pensionem. *l. 15. §. ult. l. 27. l. 55. ff. h. t. 3. Rem conductam convento tempore in specie restituere. l. 25. C. h. t. Item 4. damna locatori illata per suam culpam, etiam levem, rearcere. l. 9. §. 4. 5. l. 11. §. 3. ff. eod. arg. l. 5. sit. ut si domus per culpam inquilini, seu conductoris, aut domesticorum, conflagret, confringantur fornaces, fenestræ &c. Notant tamen DD. ex *l. 27. §. 9 ff. ad L. Aquil.* conductorem ex culpa domesticorum non teneri, si alius sedulos & bonos domesticos induxit vel selegit, aut, ut novat *Gail. 2. ob. 27. n. 6.* nisi famulus delinquat aut culpam committat circa officium sibi commissum, ut si stabularius in stabulo negligenter custodiat ignem. & inde comburatur domus. 5. Integram mercedem solvere, & quidem tempore par*

per conventionem, aut loci consuetudinem determinato, vel saltem post finitum usum, ita ut, si in culpabili sit mora, etiam teneatur ad usuras. *l. 17. C. h. t. l. 32. §. 2. ff. de usur.* Excipe, nisi ob causam extrinsecam vel casualem, anni sterilitatem, ex re frugifera sibi locata nihil vel parum de fructibus percipere, vel alia re competentem uti non potuerit; tunc enim juxta proportionem poterit de mercede conventa detrahere, non obstante, quod augere mercedem non teneatur ob immodicam anni fecunditatem vel lucrum. *l. 25. §. 6. ff. h. t.* Ratio dissimilitatis est, quod conductor certet de damno, locator autem de lucro, ac ideo ob fertilitatem majorem isti non permittitur augere mercedem. Si uia merces fuit constituta pro integra locatione ad plures v. g. annos, de eorum ea integra finita statuatur, utrum remissio mercedis facienda sit. Dixi, *conductor rerum*; conductor autem *operarum* tenetur pariter ad solvendam integram mercedem debito tempore, v. g. post operam praestitam, vel opus confectum, & in casu morae ad usuras, item non recedere à contractu, v. g. famulum non dimittere

DE LOCATO ET CONDUCTO. 203

tere &c. absque iusta causa, ante finitum locationis tempus; sere sicut de conductore rerum est dictum.

Dico 6. Ex his mutuis obligationibus nascitur actio locati, & conducti, seu ex locato & conducto; actio locati datur locatori adversus conductorem in ordine ad mercedem & alia præstanda, ad quæ diximus obligari conductorem: actio conducti autem conductori adversus locatorem, ut sibi rem tradat ad liberum usum, exhibeat operas, & alia præstet, ad quæ locatorem obligari vidimus. Communis ex pr. Inst. l. 10. 17. 34. Et. C. h. t. Utraque est personalis, rei persecutoria, directa, perpetua, & nisi sit locatio-conductio operarum, utrinque transitoria ad hæredes utriusque. Restat, ut aliqua dicamus adhuc de contractu locationi simul & venditioni, ex qua utraque videtur esse constata, valde affini, eoque usitatissimo, nimirum,

De Emphyteusi.

Emphyteusis sumitur 1. *formaliter*, 9. seu pro ipso contractu emphyteutico, quo sub certis conditionibus alteri conceditur vel fundus colendus, admittitur ut vel ex sterili reddatur fertilis, vel

vel ut melioretur, aut in sua fertilitate conservetur. 2. *Effectivè* seu pro jure emphyteutico, h. e. dominio utili, quod transfertur in colonum, dominio directo seu proprietate penes concedentem remanente: concedens appellatur *dominus directus*, colonus autem accipiens dicitur *emphyteuta*, 3. *Objektivè*, seu pro re ipsa in emphyteuticam concessa.

10. Dico I. Emphyteutis est contractus, quo res immobilis cum translatione dominii utilis, retentio dominio directo seu proprietate, alteri colenda & fruenda conceditur vel in perpetuum, vel ad certum tempus, vel ad vitam unius aut plurium, sub onere laudemii pro investitura seu admissione, & certæ pensionis realis, domino directo, tum in recognitionem dominii directi, tum in compensationem fructuum, certis temporibus persolvendæ. Ita communis quoad rem ipsam. Dixi I. *contractus*, nempe consensualis, nec traditionem, nec scripturam essentialiter & per se requirens, item bonæ fidei, non stricti juris, ut habet verior. Originem suam debet Juri Gentium, modernam tor-

DE LOCATO ET CONDUCTO. 205

nam Imperatori Zenoni, adeoque Iuri Civili §. 3. *Inst. de Locatione*. Dixi
2. *res immobilis*, vel jus æquivalens h.
t. C. de *Jure Emphyt.* nam res mobiles
culturam non recipiunt in ordine ad
fertilitatem, sed usu pereunt, vel deter-
riorantur. 3. *Conceditur*, nimirum à
t. li, qui plenum rei immobilis domini-
um habet cum libera administratione,
ac alienandi facultate: alius proin-
constituere emphyteusim non potest.
per l. ult. C. de reb. alien. non alien. tum
juxta *Extrav. Ambitosæ de reb. Eccl.*
alien. int. Comm. emphyteuticatio sit
species alienationis. 4. *Alteri*, qui nem-
pe contrahere, & contrahendo obligari
potest, sive sit privatus, sive commu-
nitas, mas aut foemina. 5. *Sub onere*
laudemii, dicti à laudatione seu appro-
batione vel consensu domini aliquem
pro emphyteuta acceptantis, quod est
certa pecunia, & quidem de Jure Com-
muni. l. ult. C. de *Jure Emphyt.* quin-
quagesima pars pretii, quò aliàs æsti-
matur res emphyteutica tempore
concessionis, vel mutationis, adeoque
duo floreni pro centum, & exigitur
vel pro prima investitura, vel pro ve-
teris renovatione, quando mutatur
emphyteuta. De Jure Bavarico &
poti-

206 LIB. III. TITULUS XVIII.

potioris Germaniæ praxi solet potius pars vigesima, adeoque 5. floreni pro 100. 6. & certe pensionis &c. consistentis vel in certa pecunia, vel in frumento aut aliis rebus fungibilibus, ordinariè singulis annis solvendæ domino directo. fere consuevit esse duplex saltem intra Bavaricæ limites, una, quæ solvitur in recognitionem domini directi principaliter, & plerumque est modica quantitas consistens in paucis nummis, altera, quæ hodie præstatur pro fructibus & utilitate concessa principaliter, consistit in majori quantitate vel pecuniæ, vel frumenti &c. juxta proportionem fructuum, & dicitur propriè *Canon annuus*. *Objic.* In l. 1. & 2. C. de *Jur. Emphyt.* sit mentio *Scripturæ & Instrumentorum*: ergo ad contractum Emphyteuticum juxta præsentem formam substantialem requiritur scriptura. *R.* *Dist. Ant.* Fit. mentio scripturæ ex occasione facti. C. *Antec.* per modum dispositionis. *N. Ant.* & *Conf.* Nam in §. 3. *Inst. de locat.* ubi exprimit Imperator formam emphyteuticam, omittit mentionem scripturæ. Unde hæc non ad formam, sed ad probationem meliorem requiritur, nisi statuta particularia, uti in Bavaria aliud ordinant.

Dico 2.

Dico 2. Emphyteusis dividitur 1. 11.

in *Ecclesiasticam*, quando res ad Ecclesiam pertineus conceditur alteri, sive Clerico sive Laico, colenda. fruenda: & in *Laicalem*, quando res ad Laicos, non ad locum vel causam piam, pertineus sic conceditur. 2. In *Perpetuam* vel *Hæreditariam*, quando res conceditur sine præfixione certi temporis, & ita, ut ad quolibet hæredes emphyteutæ, transferatur Jus emphyteuticum: in *Hæreditariam ex pacto & providentia*, quæ etiam *Familiaris*, vel *Genilitia* dicitur, quæ nimirum non transit simpliciter ad omnes hæredes, etiam extraneos, sed solum ad liberos, descendentes, licet forte reliquam hæreditatem repudiarent: & in *Temporalem*, quæ solum ad certum tempus conceditur, v. g. ad duas, tres &c. generationes: si conceditur ad dies vitæ, unius vel plurium, vocatur *Vitalitia*, vel *Vitalitium*. De emphyteusi *Perpetua & simpliciter Hæreditaria* adhuc observa, quod in ea succedant hæredes tam ab intestato quam ex testamento, & quidem eo modo, quo in aliis bonis. sine discrimine inter mares & fœminas. nisi statutum vel consuetudo excludat fœminas, quam-

diu adsunt masculi: neque à successionē excluditur Monasterium vel Religio, successionis in bonis temporalibus aliis capax. per *Auth. Ingressi C. de SS. Eccles.* tenetur tamen Monasterium post obitum Religiosi eam vendere, ne domino directo præcedatur omnis spes accipiendi deinceps omnis laudemii, cum Monasterium nunquam moriatur [sicut aliæ communitates] nisi per pactum, uti subinde fit, statuitur certum tempus pro solutione novi laudemii, v. g. quilibet annus vigesimus. Si tamen plures sint hæredes, v. g. filii, & filiæ, omnes quidem æquale succedendi jus habent, plerumque tamen solent, vel etiam debent, uni relinquere totam emphytevsim, accepta suæ portionis æstimatione. Potest quoque pater uni ex liberis eandem prælegare, vel dare in contem, modo reliquis relinquat legitimam. De *Temporal*i autem adverte, quod exacto tempore præfinito, vel vita aut generationibus, ad quas fuit restricta, finitis, redeat ad dominum, consolidato iterum dominio utili cum directo. Id quod etiam evenit in *Hereditaria*, si nullus defuncto emphytevtæ superest hæres, & in *Gentilitia*,

litia,

litia, quando nullus amplius ex liberis vel descendens, atque iis, qui in prima, concessione vocati sunt ad successionem, est superstes. Casu quo autem redierit ad Dominum, non tenetur iste aliis emphytevtæ defuncti consanguineis, quibus non debetur vi primæ concessionis emphytevsim concedere præ extraneis, quamvis dictante æquitate id fieri soleat, si adsint idonei ex consanguineis.

De Jurè Bavarico *tit. 21. art. 4. & 5. 12.* datur adhuc alia species emphytevsicos, Bavaris propria, & valde usitata, quam vocant *emphytevsim alteratam*, seu *modificatam*, vel, ut D. Arn. Rath. *Precarium alteratum*, & subinde, sed abusive, precariū simpliciter; nam verbum precariū propriè denotat locationem puram, *Jus Bav. tit. cit. art. 6.* Distinguitur ab alia emphytevsi præcipue per hoc, quod dominus directus colonum seu emphytevtā singulis annis expellere possit, sed sub his conditionibus.

1. Ut tempore quo præstatio emphytevtica, (nam in hac emphytevsi maximè locum habet duplex illa præstatio annua,) penditur, quod ordinariè contingit circa festum S. Michaelis, octo diebus citius vel tardius, de-

nuntiet dimissionem, eamque ante
 lapsum 2. mensium non exequatur.
 2. Ut permittat colono emphyteusiam
 alteri idoneo vendere, vel, si hoc vo-
 lit, ipsemet emat reddendo pretium,
 quo illam comparavit colonus, & si-
 mul melioramenta *insignia*, v. g. præ-
 dium, quod prius per magnam par-
 tem erat incultum & sterile, reddendo
 fertile, lapidea pro ligneis ædifi-
 cia exstruendo, aquæ-ductus ad irri-
 gandum fundum faciendo, compeniet,
 ac 3. ut restituat laudemium sibi solutum
 ad ingressum: quo pacto rustici con-
 tinentur in officio, ac simul occurrit
 avaritiæ dominorum. Cum igitur
 facultas dominorum dimittendi
 colonos sit restricta ad dictas conditi-
 ones non admodum inpletu faciles,
 coloni non habent magnum periculū
 dimissionis, atque ideo huiusmodi em-
 phyteuses multum præferant Vitaliti-
 tis, in quibus quidem tolerari debent
 ad dies vitæ, sed eveniente morte
 prædium pleno jure cum instructione
 Rustica quo nomine tantū fere ve-
 niunt stramenta & sterquilina teste
 Cancellar. Schmid *ad d. tit. 21. art. 1.*
n. 3. redit ad dominum directum, nec
 habet uxor & liberi aut consanguinei,
 quod

quod prætendant præter fappelleſti-
lem, equos, vaccas &c. & jus emphy-
tevticum, ſi habere velint, de novo
emere debent.

Dico 3. Ex contractu emphytevti- 13.
co obligatur Dominus directus 1.
poſſeſſionem rei emphytevticæ cum
dominio utili per inveſtituram trans-
ferre in accipientem. 2. Poſt tran-
ſlationem, liberum illius uſum con-
cedere. 3. Damna, quæ ex vitio
rei non manuſtato paſſus eſt emphy-
tevtæ, compenſare. 4. Non augere
laudemium in emphytevti hæredita-
ria, quando fit mutatio emphytevtæ,
niſi æſtimatio rei interea ſit aucta. 5.
Non augere canonem & præſtationes
annuas, etſi bonum emphytevticum
ſit notabiliter melioratum, etiam in
emphytevti alterata; nec enim licet
ipſi dicere ad colonum, *vel præbe ma-
jorem canonem, vel diſcede*, niſi observa-
tis ſupra dictis conditionibus actu ex-
pellere velit. Si tamen emphytevtis
redierit ad dominum & alteri de no-
vo concedatur, ut loquuntur, poteſt
exigi major canon, & majus laude-
mium juxta proportionem fructuum,
quos proſert prædium; ſumuntur hæc
ex §. 3. *Inſt. de locat. l. 25. §. 6. ff.*

cod. l. 2. C. de Jur. emphyt: Jure Bav-
 var: *art. 5. obligatur 6. remittere*
 proportionaliter de canone annuo,
 si ille sit magnus, & in compensatio-
 nem fructuam constitutus, ut fere
 contingit in Germania, si colonus pro
 aliquo anno ex casu fortuito nullos,
 vel tantum modicos percipere potuit
 fructus *arg. l. 15. l. 25. ff. & c. 3. de*
locat. quia cessante causa obligationis,
 nempe fructibus, quorum intuitu ca-
 non est conventus, cessare debet &
 obligatio. per *c. 60. de appellat.* Ex-
 cipe, nisi emphyteuta expresse se o-
 bligasset ad præstandos casus fortui-
 tos, ut fieri solet in Bavaria, ubi In-
 strumentis emphyteuticis inferi solet,
 quod casus sterilitatis, hostilitatis, prui-
 næ &c. non relevant à præstatione
 integri canonis: quod tamen mitiores
 & humaniores domini non ita rigide
 exequuntur, & salva æquitate vix
 posse videntur.

14. Dico 4. Emphyteuta obligatur i. in
 sui admissione & ingressu solvere lau-
 demium, sed de Jure communi solum
 tunc, quando mutatio fit per actum
 inter vivos, v. g. permutationis, do-
 nationis, venditionis &c. vel quando
 extraneus succedit ex testamento, &
 qui-

DE LOCATO ET CONDUCTO. 213

quidem à solo accipiente unicum debetur. *text. gl. & DD. in l. fin. C. de Jur. emphyt.* De Jure Bavarico autē tit. 21. art. 21. solvitur laudemium toties, quoties mutatur emphytevta, si-ve per actum inter vivos, si-ve per successionem hæredis ab intestato, si-ve extranei ex testamento; quod & alibi forsā receptum est. Dein idem *Articulus*, permittit, ut aliquid accipi possit titulō discessūs, ab emigrante emphytevta per actum inter vivos, ut si vendat, permutet prædium emphytevticum, filio aut filiæ tradat, at in iis tantum locis, ubi ante publicatum Jus Provinciale id notoria praxi fuit observatum. Vi consuetudinis hoc duplex laudemium viget quoque in sat multis locis, nunc etiam in casu, quo mutatio fit per obitum, ut nempe unum exigatur titulō discessūs, & quasi mortuarii, alterum titulō accessūs. Quo tamen aliqui Domini necdū sunt contenti, sed insuper, postquam exegerunt alterum titulo accessus ab hæredibus defuncti, si plures sint, conjunctim, aliud, adeoque tertium, exigunt rursus titulo discessus ab iisdem, qui uni ex medio suo relinquunt prædium, cum non omnes collective in-

214 LIB. III. TITULUS XVIII.

vestiantur, imo & quantum rursus titulo accessus ab illo, cui relictum est, qui investitur, licet non totum, sed solum ex illis portionibus, quæ per concessionem in illum unum à reliquis hæredibus translatae sunt, nam pro sua portione jam solvit in collectione cum reliquis. Quæ ratio emungendi pauperulam gentem rusticam mihi plane periniqua videtur, difficilem aliquando rationem coram iusto DEI tribunali paritura. 2. Singulis annis pendere canonem annuū, & quidem tam rigorosè, ut, si habens emphyteusim Ecclesiasticam per biennium, aut habens Laicalem per triennium continuum non solverit, etiam non monitus, ea amittatur, & redeat ad dominum. *l. 2. C. eod. Auth. qui rem C. de SS. Eccl. & c. fin. de locat. Nisi emphyteuta celeri satisfactione purgaverit moram, h. e. intra breve tempus vel paucos dies post lapsum tempus omittas pensiones exhibuerit: quod quidem in Ecclesiastica permissum c. fin. cit. non tamen in Laicali, licet etiam in hac ex æquitate videatur admittenda hæc purgatio moræ. 3. Fundum vel rem sibi concessam meliorare, vel saltem in priori statu conservare,*

vare, eâque uti ac frui, sicut decet bonum virum. 4. Damna per culpam, etiam levein Domino illata resarcire. 5. Rem emphytevticam, ut & melioramenta ordinaria, quæ vi contractûs facere debuit & fecit, v. g. in reparandis horreis, stabulis stercoratione agrorum, item accessiones, quando emphytevtis expirat vel revertitur ad Dominum, huic restituere sine expensarum refusione, ut habet communis. Si tamen meliorationes fuissent extraordinariæ, ad quas vi contractus emphytevtæ non obligabatur, ac insuper notabiles, has vel earum æstimationem repetere posset. Vid. Cancell. Schmid ad tit. 21. *Jur. Bav. art. 5.* Id enim fundatur in æquitate naturali. 6. Eandem rem, & meliorationes, aut jus emphytevticum alienare irrequisito Domino, & non consentiente, in novum emphytevtam. 1. *fin. de Jure Emphytevt.* præsertim non vendere; si enim vendere vellet, deberet non tantum Domino id significare, sed etiam, si cum alio jam prius tractavit de pretio, istud fideliter aperire, atque post hanc denuntiationem per duos menses expectare Domini responsum & resolutionem, an

216 LIB. III. TITULUS XVIII.

non ipse velit emere; si citius absolute assereret Dominus, se nolle emere, saltem pro tanto pretio, statim alteri potest vendere. *l. fin. & c. fin. citt.* de Jure tamen Bavarico *tit. 10. art. 1. & 15.* Etiam post venditionem alteri factam datur Domino jus retractus, & quidem ante consanguineos emphytevtæ; item prohibetur (non tamen de Jure Communi) alienatio non proprie & stricte talis, nempe oppignoratio seu hypothecatio absque consensu Domini sub poena caducitatis; quamvis de Jure Communi etiam constitutio censûs, ususfructus, vel alterius servitutis, elocatio ad modicum tempus, ita ut finita emphytevti dureret servitus &c. sine consensu Domini facta prohibeatur, at non sub poena caducitatis. Cæterum licet emphytevtæ ad omnem alienationem proprie dictam requirere debeat consensum Domini, hunc tamen Dominus negare nequit, nisi novus emphytevtæ esset inidoneus, valde potens, valde pauper, luridus œconomus, persona privilegiata quoad forum &c.

15. Dico 5. Ex his mutuis obligationibus nascitur actio *emphytevticaria* personalis, & quidem domino contra emphy-

phytevtam, ut præstet ea, ad quæ ipsum obligatum esse vidimus: & emphytevtæ contra dominum ad ea præstanda, ad quæ hunc diximus ex hoc contractu obligari. Præter hanc actionem datur utrique etiam actio realis adversus quemcunque, & quidem domino *rei vindicatio directâ*, emphytevtæ autem *rei vindicatio utilis*, ratione dominii, quod cuilibet habet in re emphytevtica. Atque in ordine ad possessionem illius concessa sunt utrique *remedia possessoria*.

Dico 6. Emphytevsis finitur tri-
bus modis. 1. rei emphytevticæ interitu: si res perit tota, finitur totaliter, si ex parte, partialiter. 2. Lapsu temporis, vel extincta generatione, vita, aut hæredibus deficientibus, ad quos est restricta. 3. Ex culpa emphytevtæ, & tunc dicitur *committi*, vel *cadere in commissum*, seu *fieri caduca*, ita ut redeat plene ad dominum directum. Igitur.

Dico 7. Emphytevsis sit caduca 1. 17. si emphytevtâ per biennium, si sit Ecclesiastica, & per triennium continuu, si sit Laica, non solvat annuū canonem integrum culpabiliter, etiam non monitus. 1. 2. *auth. qui rem. & c. fin.*

fin. de locat. citt. Nov. 7. c. 3. §. 2. Nisi
 nimirum emphytevtam iusta causa ex-
 cuset, vel dominus expresse remittat
 caducitatem, aut tacite, si nempe sci-
 ens omissionem solutionis vel non de-
 claret, se rem velle pro commissa ha-
 bere, vel post declarationem caduci-
 tatis recipiat canonem præteriti, aut
 futuri temporis, quod quidem proba-
 bilius verum est non obstante, quod
 protestetur, se per receptionem cano-
 nis nolle caducitatem remittere; quia
 recipiens canonem, etiam sub tali pro-
 testatione, facit actum contrarium suo
 iuri quæsito ad colonum expellendū,
 & sibi per protestationem plus vide-
 tur arrogare, quam ius ipsi concedit;
 quia *l. 2. cit.* dat quidem potestatem
 expellendi emphytevtam propter non
 solutos canones, non verò simul reci-
 piendi pensionem, propter cuius o-
 missionem potest expellere: sola enim
 privatio est pæna sufficiens & gravis-
 sima. Proin huiusmodi protestatio
 est vel facta proprio, vel iuri contra-
 ria, quæ nihil operatur. 2. Si per do-
 lum, culpam latam, & probabiliter
 etiam per levem notabiliter deterio-
 ret rem emphytevticam in substantia,
 ita ut fundus ipse notabiliter inueto-
 rior

DE LOCATO ET CONDUCTO. 219

flor fiat, & minoris valoris. Communis ex *l. fin.* & *Auth. cit.* modo dominus declaret caducitatem, nec eam rursus remittat acceptando canonem &c. Pro notabili deterioratione de Jure Bavar. *tit. 21. art. 18.* etiam habetur, si colonus immodicis lignationibus extirpet sylvas cæduas irrequilito domino; item si multis annis non stercoret agros &c. 3. Si rem emphyteuticam sine consensu domini vendat, vel aliter alienet, ut supra explicavimus, alienatione cæteroquin [& abstrahendo à requisitione prævia domini] valida, & secuta traditione. *l. fin. cit.* & *l. 67. ff. de V. S.* Sufficit tamen consensus domini rationabiliter præsumptus; quia tunc non committitur culpa injustitiæ, consequenter locus non est tantæ pænæ. 4. Saltem de Jure Bavar. si transgrediatur pacta in concessione emphyteutis inita: si plus juris alienet, quam ipse habuerit: si sine voluntate domini clam discedat à prædio &c. de quibus vid. Cancellar. Schmid. ad *tit. 21. per plures articulos*, præsertim *14. & 20.*

Quæres, an caducitas incurratur 18. ipso Jure, vel opus sit sententia privationis? R. Quamprimum dominus declarat,

clarat, se rem habere pro caduca, incurritur ipso Jure. *l. 2. C. de Jur. Emphyt. Nov. 7. c. 3. §. 2.* Si tamen emphyteuta negaret culpam vel delictū, cui annexa est caducitas, adeundus foret Judex, ut ferret sententiam declaratoriam culpæ vel delicti. Et, si emphyteuta resatis cognita vel liquida renueret cedere prædio & possessione, non auctoritate Domini, sed decreto & ministerio Judicis expellendus foret. Fachin. *l. 1. Controv. c. 91.* In Bavaria in casu negatæ culpæ opus est formali Processu Judiciario, nec sufficit nuda Judicis accessio. *arg. tit. 12. art. 6. Jur. Bavar.*

TITULUS XIX.

De Rerum Permutatione.

SUMMARIUM.

1. Quid sit permutatio. & quam producat Actionem?
 2. Quæ res permutari possint?
 3. An, & quomodo Beneficia Ecclesiastica?
1. **P**ermutatio latissimè accepta dicit omnem commutationem, & contractum, in quo res quæcumque datur pro alia; in quo sensu comprehendit

hendit etiam emptionem-venditionem, mutuum, & plerosque contractus; sed in hoc sensu non est hujus loci: *generaliter accepta*: est *contractus realis*; quo *res aliqua datur ea lege, ut vicissim detur res alia*. Si res in specie & determinata, non fungibilis, detur pro alia certa in specie non fungibili, seu *corpus pro corpore*, v.g. equus A. pro equo B. hæc domus pro hoc agro, vocatur à quibusdam cum Wessenebe. Vultejo P. Pirhing *strictè permutatio*: si vero species pro genere, vel vicissim; aut si res fungibilis pro non fungibili. vel vicissim; aut si fungibilis pro fungibili, seu *quantitas pro quantitate* detur; quæ frequentius contingunt, ut si equus A. detur pro aliquo equo, vel pro frumento, aut frumentum pro vino &c. est *late permutatio*. Adeoque generaliter accepta permutatio comprehendit *strictè & late talem*: prior videtur rectè dici *contractus nominatus posterior innominatus*, & vix differt, saltem in effectu, ab illo contractu innominato, quem vocant, *do, ut des*, ratio, quia ipsum *Ius inter permutationem & contractus innominatos facit discrimen*, dum in *ff. lib. 19.* ponit de utrisque diversos titulos, quantum

de

242 LIB. III. TITULUS XIX.

de Rerum permutatione, & quintum de
Præscriptis verbis, quæ actio per se
 competit contractibus innominatis.
 Consequenter indicat, aliquam per-
 mutationem (ut quæ strictè sumptâ)
 non esse contractum innominatum:
 quamvis DD. plerique utique atten-
 dentes præcise, quod communius &
 frequentius evenire solet, Permuta-
 tionem indiscriminatim vocare solent
 contractum innominatum. Id certû,
 quod in utraque, strictè & late ac-
 cepta, debeat saltem ex una parte
 intervenire traditio, ut detur actio
 vel *ex permutato*, vel *præscriptis verbis*
 qua & altera pars cogatur ad realiter
 implendum; cum permutatio non
 perficiatur solo consensu, sed reali
 præstatione, atque ideo contractus
 realis sit. *l. 1. §. 2. l. 3. h. t.* Si utra-
 que pars rem actualiter tradat, demû
 evadit perfecta permutatio. Quam-
 diu ex neutra parte secuta est traditio-
 negotium consistit in nudo pacto de
 permutando. Præterea notandum,
 quod res, quæ datur pro alia, non
 debet esse pecunia, alias foret emptio-
 venditio, aut locatio-conductio. *A*
mutuo, cum quo permutatio rerum
 fungibilium valde convenit, tamen ad-
 huc

huc differt, quod in hoc contractu reddenda sit alia res similis, v. g. pecunia pro pecunia, frumentum pro frumento &c. neque intenditur principaliter acquisitio alterius rei, sicut in permutatione, sed principaliter spectatur utilitas mutuatarii.

Dico 7. Permutari possunt omnes 2. & solæ res, quæ emi & vendi. 2. Etiam Ecclesiasticæ immobiles & mobiles pretiosæ, ex iusta tamen causa, & cum debitis solemnitatibus. 3. Quæ sunt necessariæ, licet permutatio fiat inter duas Ecclesias. 4. Possunt tamen permutari res sacræ & spirituales inter se, licet vendi nequeant. 5. Et vicissim res alienæ, licet vendi possint, sub permutationem non cadunt. Pars 1. constat ex l. 1. ff. h. t. & l. 1. ff. de contr. empt. Pars 2. ex c. 1. 5. & Extrav. Ambitiosæ int. com. de rebus Eccl. alien. c. 6. h. t. Pars 3. ex cit. Extrav. & iis, quæ ad tit. XIII. de reb. Eccl. alien. n. 4. dicta sunt. Pars 4. ex eo, quia id nullibi prohibetur in Jure, neque continent Simoniam, modo temporale pro spirituali non interveniat per modum pretii: & hinc res sacræ & spiritualis pro temporali juxta c. fm. h. t. permutari nequit, sicut ven-

vendi; cum id foret Simoniacum. Pars 5. ex l. 1. §. 3. & 4. ff. h. t. Unde, qui rem alienam permutat, & tradit alteri, non habet actionem *præscriptis etiam verbis* ad hoc, ut & alter tradat rem; quia actus fuit nullus; agere tamen permittitur *conditione causa data causa non secuta*. §. 4. cit. Sed contra hoc.

Objic. 1. in d. l. 1. §. 1. conceditur actio in factum ad interesse, si res aliena fuit permutata, & post modum à domino evicta 2. Permutatio numeratur inter titulos ad præscribendum habiles, si res aliena ignoranti per viam permutationis data est l. 4. §. 17. 18. ff. de Usurp. ergo permutatio rei alienæ parit actionem Publicianam l. 7. §. 5. ff. de Publ. in rem act. R. Ad utrumque: illud procedere, quando jam ex utraque parte facta est traditio qui enim rem propriam dedit, & alienam accepit bona fide, utique alterum sibi habet obstrictum ad præstandam evictionem, & in hoc, domino non comparente, præscriptionem, proin rectè utitur actione Publiciana, & gaudet evictionis jure.

3. Dico 2. Etiam beneficia Ecclesiastica inter se permutari possunt obervatis

vatis tamen sequentibus. 1. Si permutatio fiat iusta de causa *c. 5. h. t.* 2. In manibus legitimi Superioris, ad quæ spectat Institutio, & ejus autoritate. *c. un. eod. in 6. c. 5. cit. c. 7. seq.* alias enim committeretur Simonia Juris Ecclesiastici, permutatio foret nulla, & permutantes incurrerent excommunicationem *d. c. 5. & Extrav. 2. de Simon. int. Comm.* licitum tamen est permutare volentibus præviè inter se convenire, at cum relatione ad futurum Superioris consensum. Si autem Superior resignationes permutantium acceptet, facultatem non habet beneficia resignata conferendi aliis, nisi permutantibus; cum non resignent absolutè, sed conditionatè. *c. un. cit. Clem. un. eod.* Quare si permutatio etiam ex alia causa non fortiretur effectum, liber est reditus ad beneficia præhabita. *c. 8. h. t.* 3. Cum consensu habentium jus præsentandi, eligendi, conferendi, prout nempe fuerint beneficia patronata, electiva, collativa; cum fieri nequeat permutatio cum præjudicio aliorum. 4. Si permutantes habeant in beneficiis jus vel in re, vel saltem ad rem. *c. 6. de Except.* cum res aliena permutari neque-

at. 5. Prohibitum quoque est permutare beneficium cum alia re etiam spirituali vel sacra absque auctoritate Pontificis. per *c. 5. cit. & c. fin. de Past.* ubi generaliter prohibetur omne pactum circa beneficia, uti & 6. interveniente quacunque pactioe Simoniaca, qualis etiam probabilius esset, si conveniretur de compensatione pecuniaria, vel pensione, pro dimisso beneficio pinguiore, vel redditus ampliores ferente. per *c. fin. cit. t. t. ut benefic. Eccl. sine diminut.* quia id foret Simoniacum.

Objic. 1. contra ultimum membrum. Compensatio pecuniaria solum statuitur pro fructibus majoribus: ergo solum fit pro re temporali: ergo non committitur Simonia. 2. In *c. 6. h. t.* approbatur permutatio duarum Ecclesiarum, in qua excessus reddituum, quos una Ecclesia praebebat majores, per pecuniam fuit compensatus: ergo. 3. Talis compensatio fieri potest auctoritate Summi Pontificis: ergo non est Simoniaca, saltem de Jure Divino & Naturali. R. ad 1. *N. Ant.* Nam beneficiati permutantes non sunt domini fundorum beneficalium, ex quibus percipiunt redditus, neque redditu-

um futurorum, quos nondum perceperunt, sed solum beneficiorum, seu tituli & juris percipiendi redditus, quod jus est spirituali officio annexum, nec ista annexio ab Episcopo, minùs ab ipsis permutantibus, tolli potest; & quia aliud non habent, hoc jus spirituali annexum dant, vel promittunt pro pecunia, atque idèd committunt Simoniam Juris Divini. *arg. can. 7. caus. 1. q. 3.* Certè hoc nòdo etiam vendibilia redderentur cuncta beneficia sine Simonia, quia venditor protestari posset ac dicere, quod solos redditus annuos à titulo abstrahens vel jus ad illos vendat, jus verò & titulum beneficii donet: quod nemò facile admisserit. Ad 2. *C. Ant. N. Conf.* quia Ecclesiarum illarum Parochialium, quæ pleno jure fuerunt incorporatæ duobus Conventibus, fundi, ex quibus aliqui, ad unam Ecclesiam pertinentes, ferebant ampliores redditus, fuerunt aliquid mere temporale, ac insuper in Conventuum dominio, atque ideo facile ostenditur, quòd mere temporale, nimirum ipsi fundi meliores, pecuniâ compensatum fuerit: econtra beneficiati nullius rei, quàm juris ac tituli beneficalis dominium habent, & idèd, si

pro hoc paciscuntur de compensatione pecuniaria, conveniunt de temporali dando pro spirituali. *Ad 3. dist. Conf.* non est Simoniaca, si fiat auctoritate Pontificis, ius ad fructus futuros, vel excessum fructuum separantis à titulo spirituali, qui solus id potest. *C. Conf.* si fiat ab inferiore quocunque. *N. Conf.*

TITULUS XX.

De Feudis.

SUMMARIUM.

1. 2. 3. 4. Quid & quotuplex sit Feudum?
 5. Quibus modis acquiratur?
 6. 7. Quinam in illo succedant?
 8. Ad quid obligetur Dominus directus?
 9. Ad quid Vassallus, seu Feudatarius?
 10. Actio Feudalis.
 11. 12. Quibus modis amittatur Feudum?
1. **F**eudum, sicut de Emphyteusi, cui valde vicinum est, diximus, sumitur 1. *objectivè* pro ipsa re in feudum concessa, & sic opponitur allodio, seu bonis allodialibus. 2. *Effectivè* pro iure, quod ex concessione feudi tam Domino directo, à quo conceditur, quàm
- Vassal-*

Vasallo seu Feudatario, aut Beneficiato,
 à quo accipitur, circa rem feudalem
 resultat. 3. *Formaliter* pro contractu
 ipso, quo res conceditur in feudum.
 In hoc contractu *essentialia*, sine qui-
 bus non consistit, sunt 1. mutua con-
 ventio & consensus. 2. Translatio
 dominiū utilis [quod nihil est aliud,
 quam jus utendi, fruendi tanquam re
 propria, seu usufructus causalis] 3.
 Et quidem rei immobilis, seu immo-
 bili æquivalentis. 4. Retento tamen
 dominio directo, seu proprietate. 5.
 Promissio fidelitatis ex parte accipien-
 tis. *Naturalia* verò, quæ quidem per
 se & ex natura hujus negotiū insunt,
 excludi tamen per conventionem pos-
 sunt, qualia sunt 1. Ut benevolè &
 gratis, sine pretio, concedatur rei u-
 tilitas. 2. Perpetuo, & cum jure
 succedendi hæredibus indulto. 3. Et
 quidem solis agnatis, seu masculis, ab
 intestato venientibus. 4. Sub nova
 tamen investitura. 5. Et sine pote-
 estate alienandi absque consensu Do-
 mini. 6. Ut accipiens sub juramento
 promittat fidelitatem. 7. Et se ob-
 liget ad servitia personalia.

Dico 1. Feudum *formaliter* & *essen-* 2.
tialiter spectatum est contractus con-

sensualis bonæ fidei, quò alicui conce-
 ditur res immobilis, aut immobili æ-
 quivalens, cum translatione domini-
 utilis, & sub onere fidelitatis specialis.
 Communis quoad rem ex 2. *feud. tit.*
l. 3. & 23. Prout verò involvit quo-
 que *naturalia*, dicitur esse benevola ac
 perpetua concessio rei immobilis vel
 immobili æquivalentis, translato do-
 minio utili retenta proprietate, in al-
 terum sub onere specialis fidelitatis ju-
 ratae, servitii personalis, & inalienali-
 ter in non hæredes agnatos sine con-
 sensu Domini. Communis Feudista-
 rum quoad rem. Differt ab *Emphy-*
teusi, quod in hac promittatur canon
 annuus & realis, non fidelitas, aut
 servitia personalia. A *Locatione*, quòd
 in hac non concedatur dominium uti-
 le, sed solum usus rei. Ab *Usufructu*
formali, quod in hoc non dominium u-
 tile, sed solum jus reale usendi fruendi,
 alienis rebus certæ personæ tribuatur.
 A *Causali* verò, quod in hoc non pro-
 mittatur fidelitas aut obsequium per-
 sonale, A *Contractu Censuali*, quod in
 hoc transferatur etiam dominium di-
 rectum reservata pensione annua. A
Matuo, quod in hoc detur res fungi-
 bilis cum omni dominio. A *Contractu*

Libel-

Libellario, quod in hoc status temporibus res concessa revocetur datâ certâ pecuniâ. *Objic.* 1. Feudum non perficitur, nisi fiat traditio rei in feudum concessæ per investituram: ergo non perficitur solo consensu: ergo non est contractus consensualis. 2. Feudum est contractus per consuetudinem introductus, quia Jus Feudale est & dicitur *Consuetudinarium*: sed hoc est stricti Juris: ergo & contractus feudalis, non bonæ fidei. R. ad 1. Traditio per investituram est solum complementum accidentale & integrale ad transferendum jus in re, sicut traditio in emptione venditione, non substantiale. Ad 2, Licet sit contractus per consuetudinem primitus introductus, regulatur tamen præcipue secundum Jus Commune scriptum 2. feud. l. t. 1. pr.

Dico 1. Feudum præsertim *objecti-3.* vè spectatum, dividitur in *Proprium*, seu *Rectum*, in quo nempe reperiuntur non solum essentialia, sed etiam omnia naturalia feudi, quale in dubio esse præsumitur. Et in *Improprium* seu non *Rectum*, in quo solum essentialia, non verò omnia feudi naturalia concurrunt, seu quòd in aliquo à natura feudi

di declinant. Species Feudi *proprie* sunt 1. feudum *Nobile*, quod illum, cui confertur, vel supponit esse Nobilem, & facit ex voluntate Domini concedentis, potestatem nobilitandi habentis: & *Ignobile*, quod Nobilem non supponit, nec nobilitatem confert. Si prius concedatur cum quadam potestate Regali, vel cum jure exercendi Regalia, ut si concedatur Regnum, Principatus, Comitatus, vel, qui in Germania quoad hoc æquiparatur, Baronatus, vocatur *Regale*, quia per vexillum, si Laico, & per sceptrum, si conferatur Ecclesiastico, fieri solet investitura. 2. *Novum*, quod quis acquirit primus, & non per successionem in jam acquisito ab uno ex Majoribus: ac *Antiquum* seu *Vetus*, quod etiam vocari solet *Paternum*, vel *Avitum*, quod quis acquirit per successionem ab aliquo ex Ascendentibus, vel progenitoribus. 3. *Hæreditarium ex pacto & providentia*, h. e. in quo ex pacto primi acquirentis & provisione Juris Feudalis prospectum est solis agnatis descendantibus, ut feudum conservetur in familia, vel certa gente; quapropter & *Familiare*, aut *Gentilitium* dicitur, vel *Feudum Familiae*, si-

ve dein descendentes agnati quoad alia defuncti vasalli bona hæredes sint, sive non. 4. *Ecclesiasticum*, quod conceditur à Prælato Ecclesiastico in bonis ad Ecclesiam pertinentibus; vel, ut est probabile, quod Prælato aut Communitati Ecclesiasticæ etiam à Laico, v. g. ab Imperatorē, concessum est: & *Sæculare*, quod à Laico in bonis ad Ecclesiam non pertinentibus constituitur, & datur Laico. 5. *Ligium* à ligando antonomasticè dictū, quia ita arctè ligat vasallum, ut Domino præstet fidelitatem adversus quoscunque (excepto tamen semper Summo Pontifice. *arg. c. 19. de Jurejur.*) & hinc à nemine, nisi à Superiorem non recognoscente, concedi, nec à duobus Dominis recipi potest: & non *Ligium*, in quo vasallus ita se obligat Domino ad fidelitatem, ut simul maneat obligatus antiquiori Domino, à quo aliud habet feudum, item Summo Principi, nempe Imperatori, vel Regi: & tale censetur ordinariè esse feudū. 6. *Datum, & Oblatum*: illud sumit initium à concessione Domini: istud à Vasallo, qui rem propriam Domino obtulit in titulum & nexum feudale. Sed oblatum potiùs ad feuda impropria

pria referendum est, quia in eo potius Vasallus præstat beneficium Domino, quam accipiat.

4. Species Feudi *Improprii* sunt i. *Hereditarium*, vel *simpliciter* tale, in quo succedunt omnes hæredes, etiam extranei, per testamentum vocati, proin multum habet de natura allodii, vel *secundum quid*, in quo succedunt quidem soli descendentes, at non solum masculi, sed etiam feminae, saltem deficientibus masculis, aut ubi successor feudalis adstringitur ad facta defuncti præstanda; aut alio modo succeditur, quàm recepta feudorum natura exigit. 2. *Fæmineum*, quod vel primitus à femina fuit acquisitum, vel cui adjectum est pactum, ut & feminae succederent, licet primus acquirere fuerit masculus: huic opponitur *Masculinum*, cum enim feuda originaliter concedi consueverint ob servitia militaria, & ad propagandas familias sub eodem stemmate & nomine, ad quod utrumque non quadrant feminae, feudum fæmineum rectè inter impropria refertur. 3. *Francum* seu *Liberum*, in quo Vasallus vel ad nulla servitia, & onerosas præstationes obligatur, vel ad certa tantum, non au-

tem

tem ad omnia, v. g. non ad militaria, licet per se illa exigeret natura feudi. 4. *Emptitium*, quod non grat s, sed pro pecunia datur. 5. *Pignoratitium*, quod à Domino debitore constituitur pignoris loco, ita ut à Domino possit redimi solutò debitò, & non simpliciter transeat ad descendentes mascululos Vasalli. 6. *Barbaticum*, quod nimirum servit bursæ Domini, cui *relevium*, quod est vigesima pars pretii, quo cõsumatur bonum feudale, proin 5. pro 100. solvi debet toties, quoties sive in persona Domini, sive in persona Vasalli contingit mutatio: & talia sunt valdè frequentia, & in Bavaria særè omnia plebeja & rustica, ac plerumque sunt *Emptitia*. In his ultimis per se non est obligatio præstandi servitia personalia, aut canonem annuum. Succedunt hæredes ab intestato, etiam feminæ, licet petere debeant admisionem intra annum & diem. Si Vasallus non habet hæredes ab intestato successuros, potest per actum inter vivos alienare feudum requisito consensu Domini, quem tamen iste sine suâ causâ negare nequit. Si verò habeat hæredes ab intestato, validè non alienat in extraneum sine consensu Domini,

ni, licet consensus hæredum non requiratur. Sed de his Jus Bavar. tit. II. art. 3. & 4. consulatur. 7. *Feuda Personalia* vel *Temporalia*, quæ nimirum ad dies vitæ, vel ad tempus alicui conceduntur, uti feudum *de Camera*, quando ex ærario Principis alicui assignatur certa pecuniæ summa: feudum *de Cavena*, quando ex cella Principis vel horreo certa vini vel frumenti quantitas: feudum *Quardix*, quando dicti proventus annui ob onus custodiendi arcem vel alias res conceduntur: feudum *Castaldix*, quando ob onus administrandi œconomiam: feudum *Advocaticæ*, quando ob alia negotia: & feudum *Aulicum*, quando ob officium Aulicum alicui ad certum tempus constituitur: *feudum Soldatæ* verò, quando sine omni onere. Sed hæc impræcipue feuda serè in desuetudinem abierunt; exceptis in Germania quatuor officiis *Pincernæ*, *Dapiferi*, *Camerarii*, & *Mareschalli*, quæ in Principatibus & Episcopatibus hodie dum durant, & cum feudis, quibus annexa sunt, ad hæredes masculos perpetuo transeant. Reliquis successerunt Stipendia, Salaria, & Pensiones gratuitæ.

Dico

Dico 3. Feudum *effectivè* præcipue 5. sumptum acquiritur tribus modis. 1. Contractu seu convètionè feudali, quæ completur per investituram, ut acquiratur jus in re. 2. Præscriptione. 3. Successione. Sed de singulis aliqua sunt notanda, & quidem de *primo modo*, Investituram, esse actum, quo Dominus Vasallo fidelitatem promittenti possessionem feudi concedit: si realiter eum introducat, vocatur Investitura *propria*, si solum tradatur signum cum verbis investituram significantibus, *abusiva*: hanc aliqui negant sufficere, sed melius affirmant alii propter textum. 2. *feud. tit. 33.* præsertim cum in allodialibus traditio ficta, & per signum fieri possit, & Jus Feudale aliter non probetur disp. nere; saltem sufficiet ad hoc, ut facta traditione signi facultatem acquirat Vasallus propria auctoritate capiendi possessionem actualem. Aliqua Investitura omnino necessaria esse dicitur 1. *F. 25.* cum dominia rerum non nisi traditionibus transferantur, non pactis l. 2. *C. de Pactis.* Dein observa. Vasallum posse feudum, vel partem feudi, rursus alteri subinfendare, & alterum investire, etiam sine consensu Domini, modo

modo huic quoad servitia, aut alia, nihil damni emergat. 2. *Feud.* 34. §. 2. Et non ultra tempus, quo subinfeudans retinet ius in feudo; nam *resoluto jure domus regreditur* & *jus accipientis*, ut habet Brocardum, item observanda, etiam Communitatem esse capacem accipiendi feodum, licet contituere debeat *quasi-familium*, qui accipiat Investituram, & quo mortuo Communitas, utpote quæ nunquam moritur, potat renovationem Investituræ.

De secundo modo advertente, eodem tempore per Præscriptionem, acquiri feoda, quo allodia immobilia, vel immobilibus æquivalentia, uti sunt iura incorporalia, v. g. venandi &c. quia jus Feudale nihil videtur immutasse circa tempus Præscriptionis: unde absente titulo, nimirum Investitura, requiritur tempus longissimum 30. vel 40. annorum, ut quando quis 30. annis possedit rem allodiam alicujus tanquam feudalem, ipsi fidelitatem & servitia præstando, atque sic velut Dominum agnoscendo: aut vicissim, quando rem propriam & allodiam tenuit tanquam feudalem, ac alteri tanquam Domino directo, qui

vero

vero talis non erat, fidem & servitia exhibuit 30. annis: his casibus præscribitur jus feudale, à Vassallo in priori, à Domino autem in posteriori casu. 2. *F. 26. §. 4.* Econtra interveniente titulo facit tempus longum, nempe 10. anni inter præsentès, & 20. inter absentes: v. g. si quis per Investituram accipit rem in feudum ab eo, qui Dominus rei non erat: vel si quis fuit investitus in re feudali, sed ad alium vassallum spectante, eamque possedit longo tempore, dominium utile acquirit, text. in 4. *F. 27.* Nec enim apparet, cur plus temporis requiratur ad acquirendum dominium utile, quàm ad acquirendum per viam Præscriptionis dominium plenum, ex directo & utili conflatum.

De tertio modo nota, successorem ex Testamento non dari regulariter in feudo. 1. 6. 8. pr. nisi nempe vel simpliciter Hereditarium sit, vel Novum, in quo descendentes necdum habent jus quæsitum, vel *Bursaticum*, juxta jus Bavar. art. 4. cit. vel denique nisi in feudo proprio accedat consensus tam Domini directi quam Agnatorum. Proin in feudo Gentilitio seu Hereditario ex pacto & providentia, sola successio

ab intestato locum obtinet, & quidem eo modo & ordine, quo succeditur in allodialibus. 2. *F.* 37. *pr.* ubi nempe Jus Feudale non disponit aliter, uti in quibusdam facit. Unde

6. Quæres, quoniam succedant in *Feudo Familæ*, & *Proprio*? *R.* Nisi aliud per Pacta conventum sit, soli descendentes masculi, naturales & legitimi simul, non laborantes vitiò corporis aut mentis, & quidem primo filii, dein nepotes in infinitum, ac, si plures sint in eodem gradu, in capita, nisi feudum sit individuum. Communis ex Jure Feudali, nimirum 1. *F.* 1. 6. & 8. item 2. *F.* 11. 13. 26. 36. 50. Ubi deficiunt Descendentes, in Feudo Antiquo [non in Novo. 1. *F.* 1. §. 2. & 2. *F.* 11. 12.] vocantur Collatores agnati, nempe fratres defuncti vasalli, eorumque filii, modò sanguinem ducant à primo acquirente [& sic etiam isti vocari possunt Descendentes respectu primi acquirentis] sine distinctione intra fratres germanos, & consanguineos, iterum in capita, liberi tamen unius fratris jam defuncti jure repræsentationis ac in stirpem; quod tamen Jus repræsentationis cessat, ubi fratres, & eorum liberi desierunt: & tunc

tunc succedunt semper agnati gradu proximiores ultimo possessori, non primo acquirenti, atque ita, ut, ut si feudum semel ad aliquam lineam collateralem pervenit, non antead aliam transeat, quàm si illa penitus defecerit. Rursus communis ex 1. *F. 8. 2. F. 11. 31. 50.* Unde à successione excluduntur 1. Ascendentes, pater vel avus Vassalli defuncti. 2. Filii naturales tantum, consequenter & spurii, & legitimi tantum, seu adoptivi atque etiam legitimati, nisi legitimati sint per subsequens Matrimonium. 3. Filii Clerici, aut Religiosi effecti, muti, surdi, coeci, claudi, furiosi, mente capti (licet hi viceconsuetudinis dicantur hodie admitti præstitis per Vicarios servitiis) filiae, neptes, & omnes foeminae; tum quia hæ personæ ad servitia militaria, & pleræque etiam ad propagandam in flore, familiam, quæ sunt propria & naturalia hujus feudi, non sunt idoneæ. 4. Cognati tantum, seu ex foeminis, filia vel sorore Vassalli, descendentes consanguinei, item fratres uterini tantum: ad cognatos beneficium enim (feudum) non pertinet, neque beneficii successio. 2. *F. 11. cit.*

Circa successionem Descendentium

Q

adhuc

242 LIB. III. TITULUS XX.

adhuc advertit 1. eos in feudo succedere, licet à patre fuissent exhaereditati quoad reliquam hæreditatem; quia feudum ipsis debetur & quæsitum est à primo acquirente, & nulla ordinatio defuncti locum habet in feudo. 1. *F.* 8. E contra 2. Filium nec in feudo succedere, si reliquam patris hæreditatem repa liet. 2. *H.* 45. 51. §. 4. Quod tamen ad alios agnatos non extenditur. 3. Filium, si succedat in feudo obligari ad solvenda debita à patre contracta, regulariter tamen non agnati collaterales; quia filius solus non potest repudiare reliquam patris hæreditatem, si velit succedere in feudo.

7. Dubitabis, an ergo Clerici & Religiosi, item foeminæ, nunquam sint capaces succedendi in feudo? R. 1. In feudo familiæ & proprio nunquam, juxta dicta. R. tamen 2. Clerici & Religiosi ad dies vitæ præ agnatis remotioribus capaces sunt succedendi in feudo improprio, & non strictè Gentilitio, nempe si feudum sit hæreditarium, foemineum, emptitium, francum, quod nulla requirit servitia personalia, vel ita, ut per alium præstari possint, vel talia, quæ sine indecentia

à Clericis & Religiosis personaliter obiri possunt, uti esset benedicere Mensæ, concionari in Aula &c. Ita enim supponitur 2. *F. 40. ff. fin. in c. 6. & 7. de for. comp.* Et confirmatur ex consuetudine, utique vel maximè attendenda in hac materia, vi cujus in Germania Episcopi, Abbates & alii Prælati Ecclesiastici feuda ab Imperio & Imperatore obtinent, imò & Canonici ad successionem in feudis admittuntur, uti testantur præstantissimi Feudistæ apud & cum D. Christoph. de Chlingensperg *de Feudis c. 6. q. 18. B. 3.* Fœminæ pariter succedunt in feudo fœmineo, hæreditario, emptio &c. sed ita, ut non admittantur, quandiu Masculus superest, etiam alterius lineæ, originem tamen habentis à primo acquirente; imò masculus ex fœmina etiam descendens præfertur fœminæ. 2. *F. 17. 18. 30.* Nisi feudum sit simpliciter hæreditarium, aut fœmineum cum jure primogenituræ.

Id quæstionis est ventilatæ, an fœmina, alias feudi capax, semel à successionem per masculum exclusâ, maneat deinceps perpetuo exclusâ, etiam si postea omnes masculi deficient? Ad

quod R. 4. Probabilius non manet perpetuò exclusa, sed, ubi nullus superest amplius masculus à primo acquirente descendens, ad successionem admitti debet, Text. clarus in 2. F. c. 17. cit. ibi: *non patet locus fœminæ in feudi successionem, donec masculus superest ex eo, qui primus de hoc feudo fuerit investitus: ergo fœminæ solum sub conditione, si & quamdiu masculus superest, excluditur, consequenter masculis deficientibus feudum aperitur fœminæ, non Domino. Cæterum communis DD. ex æquitate & longissima praxi observat, fœminis à feudo exclusis, & aliunde ex hæreditate non habentibus alimenta, & dotem competentem, ea præstari & constituti debere in feudo non solum à fratre, sed etiam à quovis agnato, ad quem devolvitur, imò & à Domino, si ad hunc fuerit reversum feudum.*

Objic. 1. Vassallus, si Clericus fiat aut Religiosus, amittit feudum jam habitum. 2. F. 26. §. 4. quia desit esse miles sæculi, qui factus est miles Christi: nec beneficium pertinet ad eum, qui non debet gerere officium. 2. F. 21. ergo multo minus admitti debet ad successionem in feudo nondum habito, ut in

ter-

terr
fin.
quis
desc
re p
na
§. 2
pote
omn
dom
exc
titu
cut
fuc
tex
ad
fon
ac
lun
liis
git
fer
ter
Ca
pr
ca
à
A
ult
da

terminis habet textus in 2. F. 30. in
 fin. 2. In 1. F. 6. §. 1. sic habetur: si-
 quis eo tenore feudum acceperit: ut ejus
 descendentes masculi & feminae illud habe-
 re possint: relicto masculo, ulterius femi-
 nae non admittuntur. Et in subsequente
 §. 2. dicitur: mutus feudum retinere non
 potest, ac demum subjungitur: & his
 omnibus casibus feudum amittitur, & ad
 dominum revertitur: ergo foemina semel
 exclusa deinceps non amplius admit-
 titur, & feudum aperitur Domino, si-
 cut quando Vasallus est mutus, qui
 succedendi est incapax. R. ad 1. Illi
 textus exaudiendi sunt de feudis stri-
 ctè Gentilitiis, in quibus servitia per-
 sonalia, statui Ecclesiastico indecora,
 ac indispensabiliter per ipsum Vasal-
 lum præstanda, exiguntur, non de al-
 liis, in quibus Jus Feudale non strin-
 git, ut fatentur optimi Feudalisti, Ro-
 sent. Vultejus, Schrader &c. licet he-
 terodoxi; vel correctum est à Jure
 Canonico. c. 6. & 7. cit. utpote in
 præjudicium personarum Ecclesiasti-
 carum disponere præsumens, easque
 à successione absque causa excludere.
 Ad 2. tō ulterius vel facit sentum, quòd
 ultra h. e. juxta masculum non succe-
 dat foemina, vel quamdiu masculus su-

pereſt, etiam ulterioꝛ ſeu remotioꝛ gradu. Verba finalia textûs ſolûm referenda ſunt ad mutum, de quo in §. 2. diſponitur, ita ut ſenſus ſit, *his omnibus caſibus*, ubi Vaſallus eſt mutus, *feudum ad Dominum revertitur*. Ratio ſic interpretandi inter alias eſt hæc, ut evitetur contradic-tio Juris Feudalis, & textus minus clarus conformetur cum textu longè clarioꝛi in 2. F. 17. cit.

8. Dico 4. Dominus directus ex contractu feudali obligatur 1. Vaſallo præſtita fidelitatis promiſſione feudum tradere, eumque in vacuum poſſeſſionem mittere, con-ceſſo dominio utili. 2. Præſtare evic-tionem, ſi rem alienam, ignorante id Vaſallo, tradidit. 3. Servare viciffim fidelitatem Vaſallo, nimirum cavere, ne Vaſallo, vel ejus rebus, aut familiæ vis inferatur aut periculum ſtruatur, ne injuria inferatur &c. 4. Præſtare culpam etiam levem, per quam ipſi nocuit. Sumuntur hæc ex 2. F. 6. 7. 25. & ex l. 5. ff. 2. ff. comm.
9. Dico 5. Vaſallus obligatur 1. Domino promittere, vel, ſi is exigat, etiam jurare fidelitatem, quæ conſiſtit in eo, ut avertat damna in vita, honore, &

bon's

bonis domino, aut personis ei proximè conjunctis impendentia, consiliò & auxiliò adjuvet, ac positivè defendat in vita, honore & bonis, secreta non propalet, ac nihil adversus eum machinetur. 2. Præstare servitia secundùm tenorem conventionis & Investituræ, vel secundùm consuetudinem, modò à Domino requisitus fuerit, imò, ubi gravius est periculum, etiam ultro. 3. Dominum tanquam Superiorem agnoscere, & coram ipso tanquam Judice & Paribus Curiae, seu Convassallis, in causa feudali respondere. 4. Re feudali, prout decet diligenter patremfamilias, & juxta inita pæcta, uti, ac frui, atque damna, quæ per culpam etiam levem intulit, compensare. 5. Non alienare feudum [nisi sit hæreditarium.] irrequisitò Dominò. 6. Petere renovationem Investituræ intra annum & diem, quoties contingit mutari Dominum, vel Vassallum, soluto, prout hodierna habet praxis, relevio. Desumuntur hæc ex 2. H. 3. 6. 7. 23. 24. 44. 52. 55.

Dico 6. Ex his mutuis obligationibus utrique oritur *actio Feudalis* [quia est contractus bilateralis, & propterea bonæ fidei] Domino quidem adversus

fus Vasallum ad ea præstanda, ad quæ hunc, Vasallo autem adversus Dominum ad ea præstanda, ad quæ istum, obligari diximus. Quæ actio est personalis, rei persecutoria. Utrunque transiens ad hæredes. Competunt insuper utrique interdicta possessoria, & Vasallo rei vindicatio utilis, Domino autem directa, adversus quoscunque, uti de Emphytevsi dictum est.

- II. Dico 7. Feudum effectivè & objektivè sumptum, amittitur ex triplici capite. 1. *Ex parte rei feudalís*, ut si intereat. 2. *Ex parte Domini*, ut si contra Vasallum committat tale delictum, propter quod Vasallus contra Dominum delinquens amittit dominium utile. 2. *F. tit. 26. V. Domino committente. & tit. 47.* Aut si sine consensu Vasalli alienet proprietatem, accepto casu, quo alienat universitatem bonorum, cui feudum est annexum. per *tit. 6. & 26. Feud. 2.* Aut si decedat sine hærede; in his enim casibus dominium directum cum utili consolidatur, & ad Vasallum devolvitur, qui & succedit exclusò Filio, ut tenent Feudistæ communiter propter mutuam correlationem, & mutuum fidelitatis nexum, qui datur inter Dominum & Vasallum,

&

& ideo ad imparia judicari non debent.

3. *Ex parte Vasalli*, quod dupliciter fieri potest. 1. Sine culpa seu delicto, ut si moritur sine hærede ad feudum qualificato: si feudum resutat, h. e. renuntiat feudo, aut illius retinendi sit incapax, v. g. propter cœcitatem, & alius, ad quem agnationis jure devolvatur, non adest. Et in his casibus feudum dicitur *aperiri Domino*. 2. Ex culpa seu delicto, quod in hac materia vocatur *Felonia*, propter quam feudum dicitur *committi, cadere in commissum, fieri caducum*.

Talia delicta vel sunt *omissionis*, ut si intra annum & diem è coepta possessione feudi negligenter investituram non petit: si servitia, cum posset & deberet, præstare renuit: si Domini vitam vel bona in periculo posita eripere, machinationes noxias avertere, in prælio direlictum tueri, vel vulnerato assistere neglexit. 1. *F. 22. 2. F. 24. 52. &c.* Vel sunt *comissionis*, ut si directè offendit personam Domini, vel ejus honorem, aut bona invalit: ejus secreta revelavit: foedus & amicitiam cum Domini hostibus contraxit: si eum criminaliter accusavit, vel sponte testem aut Advocatum contra ipsum
saltem

falrem in causa criminali agit; aut si
 indirectè offendit Dominum, lædendo
 personas valde conjunctas aut ad fili-
 us familiam pertinentes, v. g. rem
 turpem habendo cum uxore, filia, so-
 rore Domini, vel cum uxore filii, aut
 cum nepte ex filio: item si proprium
 parentem, nepotem &c. occidit, cri-
 men læsæ Majestatis, vel aliud [licet
 nec directè nec indirectè in Dominum
 directum] valde atrox commisit, ex
 quo redditus infamis honestè in Curia
 Domini stare non amplius potest. 1. *F.*
 5. 17. 21. & 2. *F.* 6. 7. 24. 33. 51. 57.
 Denique si rem feudalem notabiliter
 fecit deteriorem: si illam effectu secu-
 to alienare attentavit alienatione cre-
 teroquin (præcisivè consensu Do-
 mini non adhibito) valida, & propriè
 dicta, per quam transfertur in alium
 utile dominium. 2. *F.* 6. 9. 38. 42. 44.
 52. 55. Ad quam etiam refertur op-
 pignoratio vera, per quam feudum op-
 pignorum simul traditur; non vero
 hypothecatio, licet & hæc invalida sit,
 si fiat sine consensu Domini, & Agna-
 torum, ut isti inde non teneantur: si-
 cut & transactio, quæ sit bona fide, &
 ita, ut res maneat feudalis, licet in
 collitigantem transferatur, est permis-
 sa,

sa, etiam sine consensu Domini. 2. F. 26. v. *si Vassallus de beneficio.* & 2. F. 43. Et in his casibus, si feudum sit novum, simpliciter revertitur ad Dominum. per tit. 24. in fine v. *si tamen F. 2.* Si antiquum, facienda est distinctio: vel enim delictum est commissum in ipsum Dominum directe vel indirecte. vel facta injusta alienatio? & feudum revertitur quidem immediate ad Dominum, at solum quamdiu delinquens, aut ejus filii, aut descendentes [saltem si sint hæredes delinquentis in aliis bonis, uti ordinariè debeat esse, si velint succedere in feudo] vivunt, postea verò redit ad Agnatos. 2. F. 26. §. 5. & 2. F. 32. 38. 44. 55. & 4. F. 78. Vel delictum fuit commissum in extraneum, & tunc nullatenus ad Dominum, sed ad agnatos feudum pervenire debet. 2. F. 24. v. *denique.* & cit. 37. Sicut etiam, si Prælatus Ecclesiæ feloniam committat, solum tamdiu feudum revertitur ad Dominum, quamdiu Prælatus vivit, aut non amovetur: dein verò redit ad successorem. 2. F. 40. per c. 76. de R. J. in 6. ibi: *delictum personæ non debet in detrimentum Ecclesiæ redundare.*

Dico

12. Dico 8. Ut feudum amittatur in casu tam *apertura*, quam *Felonix*, opus est voluntate Domini declarantis se feudum velle pro *aperto* vel *commisso* habere. 2. *F. 21. 22.* Item sententiâ vel condemnatoriâ, si caducitas est dubia; vel declaratoriâ, si caducitas est notoria. 1. *F. 21. 22.* 2. *F. 21. 22. silt. Jus Bavar. tit. 12. art. 6.*

TITULUS XXI.

De Pignoribus, & aliis Cautio-
nibus.

SUMMARIUM.

1. Quia & quotuplex sit Cautio?
2. Quid & quotuplex sit Pignus & Hypotheca?
3. Quamam oppignorare possint?
4. 5. Et quæ res oppignorari.
6. Quo modo constituatur Pignus, vel Hypotheca?
7. Quis sit effectus Pignoris, & Hypothecæ.
8. Quid & quotuplex sit Actio Pignorati-
tia & Hypothecaria?
9. Quo tempore præscribatur adioni Pi-
gnoratitiæ.

Cautio in genere est securitas, quæ alteri præstatur de solutione de-
biti,

DE PIGN: & ALIIS CAUTIONIBUS 253
biti, vel alia satisfactione. Si hæc securitas fiat sola promissione, vocatur *Simplex*: si promittatur sub juramento, *Juratoria*: si constituantur fidejussores, *Fidejussoria*, vel *Satisfactio*, de qua in tit. seq. si denique detur pignus *Pignoratitia* dicitur, de qua ultima in hoc titulo. Fidejussoria & Pignoratitia in Jure veniunt nomine *cautionis idoneæ*.

Pignus sumitur vel *objective* pro ipsa re, quæ datur vel obligatur alteri pro securitate: vel *formaliter* pro conventionem vel contractum ipso, quo constituitur pignus, seu res obligatur creditori, qui contractus dicitur esse *Juris Gentium* & bonæ fidei; vel *effective* pro jure reali, quod ex dicto contractu oritur creditori in re oppignorata. *Hypotheca* subin confunditur cum *Pignore*, licet pressè loquendo distinguantur; nam *Pignus* exigit actualem traditionem rei oppignoratæ: *Hypotheca* autem perficitur nuda conventionem, & res solum obligatur, creditori sine actuali traditione rei, & possessionis translatione. §. 7. *Inst. de act.* Nihilominus tamen etiam per hypothecam acquiritur jus reale ex Jure Prætorio, à quo originem habet, sicut pignus à
Jure

Jure Civili regulatur. Pignus uti & Hypotheca alia dicitur *Expressa*, quæ exprello contrahentium consensu constituitur: alia autem *Tacita*, quæ constituitur ex dispositione Legis absque ullo alio partium pacto vel contractu: sic Fiscus Principis habet hypothecam tacitam in bonis subditorum in ordine a tributa: civitas in bonis administratoris: uxor in bonis mariti pro assecuranda dote, & bonis paraphernis: pupilli & minores in bonis tutorum & curatorum: venditor in re vendita respectu emptoris, donec iste de pretio satisfecerit &c. Tam *Expressa* quam *Tacita* vel est *Generalis*, qua vel omnia bona nullo excepto, creditori obligantur, consequenter etiam futura, uti & actiones ac jura (nisi quæ Jus specialiter excipit) censentur oppignorata; aut quoddam genus bonorum, v. g. omnium immobilium, omnium mobilium, totus grex ovium &c. vel est *Specialis*, quomodo aliqua res oppignoratur in specie, singularis, & determinata, v. g. hæc domus, hic scyphus aureus. In hypotheca generali afficiuntur etiam res singulæ, ita ut cum onere pignoris transeant ad quemcunque possessorem: at merces vena-

DE PIG: ET ALIIS CAUTIONIBUS 255
venales, & pecuniæ soldim includuntur in genere, non in specie, ne scilicet turbetur commercium humanum, si tales merces vel pecuniæ distraherentur cum onere pignoris, seu jure reali creditoribus competente.

Dico 1. Oppignorare possunt omnes 3.
& soli, qui libera rerum administratione præditi alienare: pignus verò accipere, qui contrahere & contrahendo obligari possunt. Pars 1. sumitur ex l. 11. & 18. §. ult. ff. de Pignorat. act. quia oppignorare est quoddam alienationis genus, & via ad illam. Pars 2. constat inde, quod, qui pignus accipiunt, se obligent ad illud custodiendum.

Dico 2. Oppignorari possunt omnes 4.
& solæ res, quæ sunt in commercio humano, & alienari non prohibitæ, siue sint mobiles siue immobiles, corporales vel incorporales. Sumitur ex l. 18. cit. & l. 9. §. 1. ff. h. t. Unde oppignorari nequeunt res pupillares, litigiosæ, fundi dotales, res fideicommissio subjectæ, & feudales sine consensu domini directi, res alienæ sine consensu domini, & ita, ut jus reale transferatur in creditorem, quamvis ei oriatur jus ad rem, & actio personalis:

lis: item res jam uni oppignorata, nisi secundus creditor moneatur, quod res jam alteri sit obligata. *l. 15. ff. h. t.*

5. Quæres, an Prælati validè oppignoraret, vel hypothecet res Ecclesiæ immobiles, aut mobiles præti sās, sine solennitatibus Juris? R. affirmativè, si constituat pignus vel hypothecam *generalem*: negativè, si *specialem*. Ita distinguit verior sententia cum Abb. & Molin. contra Barb. id desumens ex *c. 5. de reb. Eccl. alien.* ubi Prælati prohibetur res Ecclesiasticas obligare *titulo specialis hypothecæ*: ergo tacite videtur Jus concedere hypothecam *generalem* præsertim cum per hanc nihil novi damni in effectu imminere Ecclesiæ, eo quod independenter ab omni hypotheca jam omnia Ecclesiæ bona obligentur ad solvenda debita creditori, & per hypothecam *generalem* Prælati necdum concedatur potestas alienandi rem Ecclesiæ determinatam, sed determinari primum debeat cum consensu Capituli & Superioris; quæ determinatio tamen jam fieret per hypothecam *specialem*, sine consensu Superioris & Capituli constitutam.

Objic. I. In Extrav. Ambitiosa. inter Comm.

DE FIG. & ALIIS CAUTIONIBUS. 257

Comm. eod. prohibetur omnis alienatio rerum immobilium Ecclesiæ sine solennitatibus, & quidem in specie etiam hypotheca absque distinctione inter generalem & specialem. 2. Res immobiles pupilli & minoris nec per hypothecam generalem possunt obligari absque decreto Judicis. per *l. 5. §. 7. ff. de reb. eor. qui sub tut. l. 4. 5. C. de præd. min.* Sed Ecclesia gaudet jure pupilli & minoris: ergo. R. ad 1. prohibetur quidem omnis alienatio, ac hypotheca in specie, at non omnis, sed solum, quæ alibi in jure non obscurè fuit permixta: sed in *d. c. 5.* haud obscurè fuit permixta hypotheca generalis: igitur, ut evitetur correctio & discrepantia Juris cit. *Extrav. intel.* ligi debet de hypotheca speciali. Ad 2. *trans. ma. dist. min.* Ecclesia gaudet jure pupilli &c. ubi Jus speciale quid non disponit. *C. Min.* ubi aliud disponit, sicut aliud disponit in *d. c. 5.* ubi videtur satis clarè permittere hypothecam generalem. *N. min.*

Dico 3. Pignus constituitur non solum per actualem traditionem, aut contractum, sed etiam per nudam conventionem. 2. Non tamen ipsi adjici potest pactum Legis commissoriæ, quò

R

id

258 LIB. III. TITULUS XXI.

id agitur, ut debitò intra certum tempus non solutò pignus committatur, seu amissum acquiratur creditori. 3. Neque pactum antichreseos, quo id agitur, ut creditori liceat uti pignore, seu fructus pignoris percipere (saltem valorem communis & liciti interesse excedentes) donec solvatur debitum. Pars 1. sumitur ex l. 1. ff. de pignorat. act. & l. 4. h. t. Pars 2. ex c. 7. h. t. & l. 1. C. de pactis pignorum. Pars 3. ex c. 4. & 6. h. t. c. 1. 2. 8. de usuris. quia debitor manet dominus pignoris, consequenter ipsi fructificare debet.

Objic. 1. de Jure Bavar. tit. 15. art. 6. ad constituendam hypothecam [licet non ad pignus] requiritur Scriptura. Et in aliis locis passim opus est Scripturâ, vel confirmatione Magistratûs, si res immobilis supponatur pignori. 2. Per pignus & hypothecam acquiritur jus in re: sed per conventionem & pactum nudum non acquiritur jus in re: ergo. 3. In c. 1. de fructis & c. 16. de Usur. permittitur domino directo, ut fructus percipiat ex re feudali sibi oppignorata, si servitia remittat vasallo. Item marito ex bonis sibi pro dote oppignoratis: ergo

DE FIG. ET ALIIS CAUTIONIBUS. 259
ergo pactum Antichresticum non est
prohibitum in pignore. R. ad 1. Id
procedit, ubi Statutum speciale, aut
consuetudo loci ita exigit, non de Ju-
re communi. Ad 2. In constitutione
pignoris etiam per nudam conventio-
nem facta, Jus Prætorium specialiter
tribuit jus reale. Ad 3. Illi duo ca-
sus ex justa causa excipiuntur à com-
muni regula.

Dico 4. Effectus pignoris (& hy-7.
pothecæ) sunt jura & obligationes,
atque actiones, quæ oriuntur credito-
ri accipienti, & debitori pignus danti.
Igitur creditor consequitur 1. jus in
re, sibi oppignorata vel hypothecato,
vi cujus illam actione reali persequi
potest, ad quemcunque possessore n
devenierit, remediis tam peritoriiis
quàm possessoriis; quia talis res tran-
sit cum onere pignoris. c. 5. h. t. Licet
à debitore, etiam auctoritate Judicis,
fuisse vendita. 2. Jus retinendi pi-
gnus, donec solvatur debitum totum
& ex integro satisfiat. l. 9. §. 3. ff. de
pign. act. l. 6. C. de distract. pign. Cum
jus pignoris sit individuum pro totò
debitò: quodd ex æquitate etiam pro-
cedit propter aliud debitum, pro quo
res illa obligata non fuit. l. un. C. Eti-

am ob chirogr. pecun. 3. Jus praelationis in concursu creditorum pignus vel hypothecam non habentium, de quo ad *tit. de Solut.* 3. Jus distrahendi, seu vendendi pignus alteri, plus offerenti, ut ex pretio sibi satisfiat, & restitatur debitori. *t. 2. ff. & C. de distr. pign.* Si nempe conventum sit, ut debitum intra certum tempus non solutum liceat pignus vendere: si vero non sit conventum de distractione pignoris, debet prius moneri debitor, & post monitionem adhuc expectari per biennium. *l. 5. §. 1. C. de jure domini:* quod tamen biennium non observari ajunt, nisi in casu, quo creditor ipse vult emere. Si res fructifera sit data in pignus, à fortiori licebit creditori vendere fructus, computandos tamen in partem solutionis. Quid circa hoc de Jure Bavarico sit statutum, videre est *tit. 15. art. 7. & tit. 4. art. ult.* Idem creditor contrahit e contra obligationem 1. Rem oppignoratam exactam diligentiam custodiendi, ita ut teneatur præstare culpam etiam levem, si per hanc pignus perit, vel deterioratum est. *§. 4. Inst. quib. mod. re contrah. obl.* 2. Abstinenti ab usu pignoris, nisi expressè vel tacitè consen-

DE FIG. ET ALIIS CAUTIONIBUS. 261
sentiat debitor: secus si facit, furtum
committit. §. 6. *Inst. de obl. que ex del.*
3. Restituendi pignus cum fructibus
& meliorationibus, quamprimum fue-
rit debitum ex integro solutum §. 4.
cit. demere tamen potest expensas in
custodiendo vel meliorando pignore
factas.

Actio ex pignore resultans est du-8.
plex, *Pignoratitia* & *Hypothecaria*. Illa
est *Civilis* & *Personalis*, oriturque ex
pignore, quatenus est contractus: Illa
autem *Prætoria* & *Realis*, oriturque
ex pignore, quatenus producit jus in
re. Illa datur & debitori ejusque hæ-
redibus, atque vocatur *Pignoratitia di-*
recta, ad repetendam à creditore rem
oppignoratam cum tota causa, nempe
fructibus &c. post solutum vel alias
extinctam debitum: & creditori ejus-
que hæredibus, atque vocatur *Pigno-*
ratitia contraria, ad præstandam sibi in-
demnitatem, & ad consequendum à
debitore id, quod pignoris nomine si-
bi abest. *Hypothecaria* autem datur
soli creditori, ejusque hæredibus, ne-
que statim competit, sed primum, quan-
do debitor est in mora, & tum, si ali-
us, quam debitor, hypothecam possi-
deat, non nisi excussio prius debitore

principali, qui dedit hypothecam vel pignus, de Jure Recentiori *Nov. 4. c. 1. l. 24. cum Auth. sub. C. h. t.* Hæc actio hypothecaria vel est *Serviana*, sic dicta à Servio Præatore, & datur locatori ad persequendas res ab inquilino vel colono illatas in domum vel fundum locatum, tanquam oppignoratas pro securitate mercedis: Vel *quasi-Serviana*, quæ datur aliis creditoribus ad persequendas res quascunque sibi oppignoratas: in ordine autem ad consequendam possessionem pignoris utroque conceditur *Interdictum Salvianum*, vel *quasi*. Cæterum tam Pignoratitia, quam Hypothecaria actio est perpetua, & utrinque ad hæredes transitoria, donec nimirum solvatur pignus vel per debiti solutionem, remissionem, aut quamcunque satisfactionem, vel per præscriptionem. Sed hinc

9. Quæres, quantum temporis requiratur, ut per viam præscriptionis solvatur pignus, seu actio inde nata extinguatur? R. Cum distinctione: si pignus vel hypothecam possidet debitor vel ejus hæres, requiruntur 40. anni. *l. 7. §. 1. C. de præscr. 30. vel 40. ann.* Si possidet extraneus, cum titu-

DE PIG. ET ALIIS CAUTIONIBUS. 263

lo ipsi sufficiunt 10. anni inter præsentes, at sine titulo requiruntur 30. anni, *l. 7. cit. pr.* quod procedit, etsi pignus consistat in re mobili. Si autem possidet ipse creditor, probabilius etiam sufficiunt 30. anni ad præscribendum actioni pignoratitiæ directæ contra debitorem, intra hoc tempus reluere pignus negligentem, ut docet valde communis cum Imola contra Gail, Myns. Rath. Pirhing. eo quod juxta *l. 1. C. de ann. except.* & *l. 3. C. de præscr. 30. vel 40. ann.* omnes actiones personales 30. annis extinguantur, & nullibi repeiatur clarè excepta actio pignoratitia directæ.

Objic. 1. Non valenti agere non currit præscriptio. per *l. 7. §. 4. eod.* Sed debitor ante solutionem non potest agere ad reluendam vel repetendum pignus. *l. 9. §. 3. ff. de ping. act.* ergo. 2. Actio nondum nata non potest extingui per præscriptionem: sed actio pignoratitia directæ ante expunctum debitum non est nata. *l. 9. cit.* ergo. 3. Creditor non possidet pignus nomine suo, sed debitoris nomine destinet: sed sine possessione non currit præscriptio: ergo nunquam præscribit pignus. R. ad 1. *ajst. ma.* Non valenti

264 LIB. III. TITULUS XXII.

valenti agere propter impedimentum Juris *C. ma.* propter impedimentum facti, quia debitor v. g. non est solvendo, vel non vult solvere. *N. ma.* Ad 2. *dist. min.* ante expunctum debitum actio nondum est nata quoad executionem. *C. min.* nondum est nata in se. *N. min.* Ad 3. *C. totum;* non enim dicimus, ipsum pignus præscribi, ut creditor fiat ejus dominus, sed actioni pignoratitiæ præscriptione privativa præscribi asserimus, ut cesset ex parte debitoris jus luendi pignus: per quod satis multum perdit; si enim posset agere actione pignoratitia, nihil aliud probare teneretur, quam oppignorationem, illa autem amissa debet probare dominium pignoris, quod est difficilius. Ad præscriptionem privativam actionis sufficit possessio negativa, consistens in hoc, quod omissa sit repetitio pignoris.

TITULUS XXII.

De Fidejussoribus.

SUMMARIUM.

1. Quid sit Fidejussio, & Fidejussor?
2. Quinam fidejubere possint?
3. Super quæ obligatione, vel delicto?
4. Fide-

4. *Fidejussionis effectus.*5. *Quæ remedia competant Fidejussoribus?*

Fidejubere est fide interposita credi-
torem jubere secum esse de satis-
factione. Unde *Fidejussor*, alio nomi-
ne *Intercessor*, dicitur esse, qui pro a-
lieno debito fidem suam interponit,
seu promittit, quod debitore princi-
pali non solvente (qui nihilominus
manet obligatus) ipse velit solvere.
Adeoque *Fidejussio* seu *Intercessio*, est
obligatio succedanea & accessoria, quā
quis ad solvendum alienum debitum,
si debitor principalis ob incipiam vel
aliam causam non solvit, in se suscipit
sive per stipulationem (nempe ad in-
terrogationem unius & responsum
alterius, uti de Jure Civili Romano
fieri deberet, & ideo fidejussio est con-
tractus Juris Civilis, verbalis, unila-
teralis, & stricti Juris) sive per nu-
dum pactum, scripto vel ore tenus, in-
ter absentes vel praesentes initum, uti
habet recepta consuetudo, vti ejus ju-
ra stipulationum & pactorum comula-
sunt. Differt Fidejussor ab *Expromis-
sore*; quia hic ita se obligat pro alieno
debito, ut prior & principalis debitor
omnino liberetur. à *Constitutore*; quia
hic per nudum pactum spondet se solu-
turum,

turum, quod ipse vel alius debet, addeque etiam pro debito proprio solutionem promittere potest. à *Mandatore*; quia hic suo nomine se obligat, & ante obligationem principalem alterius: à *correo debendi*, quia & iste suo nomine, & principaliter promittit solutionem. Siquis tertius se obligat pro ipso fidejussore, vocatur fidejussor fidejussoris, & talis fidejussio dicitur *succedanea*. Si fidejussio fiat in iudicio, dicitur *Satisfactio*, & qui cavet de iudicio fisci, *Vas*, qui autem de iudicatum solvi, *Præs* appellatur.

2. Dico 1. Fidejubere possunt omnes, qui contrahere, & contrahendo se ac sua obligare, nisi specialiter prohibeantur. Text. & DD. in l. 3. ff. h. t. Prohibentur autem Milites in actuali expeditione constituti. l. 31. C. de locato. Minores & Pupilli. §. 1. Inst. de auth. tut. & ibi DD. Clerici obligando redditus ad suam sustentationem pertinentes, imo & patrimonialia, si id frequenter faciant, & non pro causa pia. c. 1. & 2. h. t. Religiosi sine consensu Prælati & majoris partis Capituli. c. 4. eod. Ipsi Prælati Ecclesiastici obligando bona Ecclesiæ in notabili quantitate sine consensu Capituli.

c. 2. de solut. Denique mulieres *t. t. ff. & C. ad S. C. Vellejanum*. Nisi nempe fidejubeant in utilitatem propriam, aut pro dote alterius mulieris, vel pretium competens accipiant pro fidejussione, vel nisi instrumentum publicum & tres testes, aut juramentum, quod juxta *c. 9. & 28. de Jurejur.* observari debet, aut dolus ipsius inter-
 venerit, vel nisi post biennium repe-
 tat fidejussione; per varias *Leges cit. tit. ad S. C. Vell.* Vel denique, prout in praxi, & de jure Bavar. ob-
 tinet, nisi mulier de beneficio *S. C. Vell.* certiorata renuntiaverit eidem; quia cuilibet permixtum est renuntiare favori principaliter propter se intro-
 ducto, *l. penult. C. de inst. c. 12. de for. comp.* Extende hoc, ut femine eti-
 am pro foro interno conscientie non obligentur fidejussione in illis casibus, in quibus hoc privilegio uti possunt pro foro externo, partim quia parum illis prodesset hoc privilegium, si leges reliquissent obligationem naturalem in conscientia; partim quia in *l. 12. f. de condict. inst. bit.* mulieri fidejubenti conceditur exceptio perpetua, immo & condi-
 ctio soluti, seu repetitio illius, quod ex fidejussione solvit: atqui posse solutū

repe-

268 LIB. III. TITULUS XXII.

repetere signum est non existentis obligationis naturalis, seu in conscientia. *l. 10. ff. de O. & A.*

3. Dico 2. Super omni obligatione aliena, siue naturali siue civili, & super quovis debito, siue descendat ex contractu siue ex delicto, fidejuberi potest. §. 1. 3. *Inst. l. 1. 4. 8. 16. ff. h. t.* Excipe, nisi agatur criminaliter ex delicto ad penam corporis afflictivam, & non merè pecuniariam. *l. 56. l. 70. ff. cod.* Quia pœnz corporales suos tenere debent auctores. Dein nec uxori regulariter permittitur, ut frante Matrimonio exigat a marito fidejussionem pro illata dote conservanda vel restituenda. *l. 1. 2. C. Ne fidejuss. dotum dentur.* Nisi nempe maritus fiat decessor, & ad inopiam vergat.
4. Dico 3. Effectus fidejussionis proximus est obligatio solvendi debitum alienum, quod existerat tempore fidejussionis. §. 5. *Inst. l. 68. §. 1. ff. h. t.* & quidem obligatur in solidum fidejussor, ita ut, si plures essent fidejussores, quilibet in totum id, pro quo fidejussit, conveniri possit à creditore, quem hic voluerit, etiam omisso debitore principali. §. 4. & ibi DD. *Inst. cod. l. 3. & 5. C. cod.* In duriciorem tamen cau-

De FIDEJUSSORIBUS. 269

causam obligare se fidejussor nequit, si. e. ad majorem summam, quàm debeat principalis. §. 5. *cl. l. 8. §. 7. ff. eod.* licet intensivè magis valeat se obligare & arctius v. g. adjecto juramento. Si tamen per errorem forte ad majorem summam & extensivè magis se obligasset, teneret fidejussio quoad summam concurrentem, verè debitam, nec corrueret tota, ut habet probabilius ex *c. 37. de R. J. in 6. ibi: utile per inutile non debet vitari.* Effectus remotus est actio adversus fidejussorē & ejus hæredes. Et quidem *ex stipulatu*, si per stipulationem, *conditio ex moribus* autem, si per nudum pactum celebrata sit fidejussio.

Dico 4. Fidejussoribus, ne nimis 5. graventur, à jure concessa sunt quatuor remedia. 1. Beneficium *Ordinis*, vel *Excussionis*, vi cuius, si conveniantur ante debitorem principalem, petere possunt, ut debitor principalis conveniatur prius, & excutatur, hæ. e. ejus facultates & bona luerentur usque ad faciem & peram, ut loquuntur, & tum demum, si deprehendatur non esse solvendo, contra se inferatur actio. *Auth. Presente C. h. t. Nov. 4. c. 1.* Dein 2. beneficium *Insolentis*,
vi

270 -LIB. III. TITULUS XXI.

vi cuius, si plures sint confidejssores pro eodem debito, & unus tantum conveniatur in solidum, excipere, ac petere is potest, ut actio dividatur, & contra singulos confidejssores moveatur pro rata §. 4. *Inst. l. 10. C. h. t.* Si his beneficiis uti nequeat vel nolit fidejssor, superest ipsi 3. Beneficium *Cedendarum actionum* vi cuius exigere à creditore potest, & ante solutionem debet, ut sibi cedat omnes actiones, personales & reales, quas forte habet adversus debitorem principalem, & confidejssores, vel etiam pignorum possessores, *l. 13. 27. 36. ff. l. 21. C. eod. l. 76. ff. de Solut.* Quodsi solvisset absque petita vel reservata hac cessione, haberet adversus debitorem principalem, [si eo rogante vel consentiente solvisset] actionem *mandati*, si eo absente vel ignorante actionem *negotiorum gestorum*. Denique 4. beneficium *Liberationis*, vi cuius liberationem à fidejssione petere potest instituta querela non adversus creditorem, sed adversus debitorem principalem, si iste diu distulit solutionem exculpabili mora: si incipit dissipare bona, & vergere ad inopiam, ac impotentiam solvendi: si ipse fidejssor prætermisso ordi-

ordinis remediō conventus & jam condemnatus est, vel propediem condemnandus. *l. 38. §. 1. ff. Mandati c. fin. h. t.* His addunt DD. casum, quō fidejussor ex rationabili causā vult proficisci in remotas terras, diu non reversurus &c.

TITULUS XXIII.

De Solutionibus.

SUMMARIUM.

1. *Quid sit Solutio, & quæ illius species?*
2. *Quinam solvere possint?*
3. *Et quinam teneantur?*
4. *An Successor in Prælatūra antecessoris debita.*
5. *Cui solvi debeat?*
6. 7. *Et cui prius in concursu creditorum?*
8. *An jus prælationis se extendat ad usuras?*
9. *Quid solvi debeat?*
10. *Si solvatur indebitum, datur conditio indebiti.*
11. *Quo tempore, & loco, facienda solutio?*
12. *Effectus Solutionis.*

His demum tollitur, quæ per contr. tractus hucusque explicatos nascitur obligatio. *Solutio autem prædicta ac-*
cepta

272 LIB. III. TITULUS XXIII.

cepta definitur esse *physica præstatio seu redditio rei debitorum, debito loco & tempore facta creditori. Communis ex l. 46. 49. 85. ff. h. t.* Hic autem sumitur latius pro omni liberatione à debito vel obligatione, quocunque modo facta, adeoque comprehendit. 1. *Gratuitam remissionem* debiti, aut redditionem chirographi. 2. *Acceptilationem*, quæ est solutio imaginaria, dum nimirum creditor ad interrogationem debitoris, num debitum habeat pro accepto, respondet affirmativè, adeoque oppositur stipulationi, & est contractus Juris Civilis. 3. *Confusionem*, quando nempe creditor fit hæres debitoris, vel vicissim, quo pacto confunduntur jura defuncti & hæredis. 4. *Transactionem*. 5. *Sententiam absolutoriam*. 6. *Pactionem in solutum*, quando debitor in rem, seu debitum activum, cedit creditori, ut illud loco solutionis accipiat. 7. *Compensationem*, quæ est debiti reciproci inter se contributio, v. g. debes mihi 100. ego autem tibi 70. In hoc casu censetur debitum esse per compensationem extinctum quoad 70. Si fiat in *Judicio publico*, si clam servatis debitis conditionibus? *orienta* dicitur: compensationi vicina est

est
sta,
nen
nec
fact
blig
te e
locu
da,
con
tion
terv
nov
hoc
nea
tem
seu
cui
it d
ter
hoc
co
qua
cre
cep
apu
non
mo
Jun
op

est *Retentio*, & est compensatio indire-
cta, eò quòd tribuat facultatem reti-
nendi rem alienam jure pignoris, do-
nec ratione debiti integrè fuerit satis-
factum. 8. *Novationem*, qua vetus o-
bligatio transfunditur in aliam manen-
te eodem creditore & debitore, ut si
locò pretii substituitur merx reddenda,
vel si pecunia debita ex emptione
convertatur in mutuum. 9. *Delega-
tionem*: quò tollitur prior obligatio in-
terventu novi debitoris, ac est species
novationis, & ab hac differt fere per
hoc tantùm, quod in novatione ma-
neat idem debitor, in delegatione au-
tem constituatur novus debitor con-
sentiente creditore. Vicina delegati-
oni est *assignatio nominis*, quã creditori
inducat debitor, summam pecuniæ à
tertio quodam sibi deberi, atque ab
hoc illam exigi mandat, & retineri lo-
co solutionis. 10. *Oblationem rei debitæ*
quando nempe debitor pecuniam, quã
creditor sibi pro solutione oblatam ac-
ceptare recusat, obsignatam deponit
apud Judicem. Denique 11. *Pañum de
non petendo*. Sed per hunc ultimum
modum non inducitur liberatio ipso
Jure, sicut per præcedentes, sed solum
ope exceptionis.

S

Dico

2. Dico 1. Solvere potest omnis debitor, modò liberam habeat rerum administrationem. 2. Imo & alius loco ipsius vel mandantis, vel etiam ignorantis, aut prohibentis. Pars 1. sumitur ex *l. 14. §. fin. ff. h. t.* Unde pupilli & minores, ac alii sub curatela constituti propria auctoritate nequeunt solvere: si tamen solverent, solutum vindicari & repeti posset, si adhuc exstaret. *l. 14. cit. §. 2. Inst. quib. alien. licet.* Si non exstaret amplius, solutio teneret. Pars 2. ex *l. 23. §. 87. ff. h. t. §. 1. Inst. quib. mod. toll. oblig.* cum creditoris nihil intersit, an à debitore, vel ab alio solutionem consequatur. Si tamen quis solvat pro altero invito, censeatur donasse, & regressum contra ipsum non habet.
3. Dico 2. Solvere tenetur regulariter omnis debitor per se vel per alium, & quidem integre. *§. 1. cit.* Ratio, quia Iustitiæ Commutativæ natura exigit cuilibet reddi suum usque ad æquitatem, & quantum alteri debetur. Si id sponte non faciat debitor, facienda est per Judicem executio juxta cujuslibet loci consuetudinem & Praxin forensem, vel per captionem pignorum, vel rerum debitoris distra-
- ctio-

tionem, ejus incarcerationem &c. Dixi 1. *Regulariter*, nisi nempe debitor, qui non est solvendo, vel cedat bonis, vel habeat beneficium competentiae. *Cessio bonorum* est abdicatio Juridica omnium bonorum & jurium, ut à Judice fiat solutio secundum vires se abdicantis: & per hoc beneficium, quod appellatur *flexibile*, cedens bonis liberatur ab incarceratione, & importunis creditorum exactionibus; licet si postea ad pinguiorem veniret fortunam,olvere teneretur, quantum posset deducta sui & familiae sustentatione. l. 6. ff. de cess. bon. l. fin. C. qui bonis ced. pos. Hoc tamen beneficio non gaudent, qui dolosè, & in fraudem creditorum contraxerunt debita, vel ex furto, rapina &c. vel prodigendo aut luxoriosè vivendo, atque de Jure Bavar. tit. 13. art. 5. gaudet nullus, nisi de quo constat, quòd absque sua culpa ad impotentiam solvendi redactus sit. *Beneficium competentiae* est privilegium certis debitoribus competentens, vi cujus nec cedere bonis debent, nec incarcerari possunt, nec ultra id, quod salva sustentatione congruaolvere possunt, conveniri. Competit parentibus contra liberos, & vi-

cissim: fratribus contra se mutuo: marito contra uxorem in restitutione dotis: socio omnium bonorum contra sociam: donanti ex donatione convento: militibus: mulieribus honeste viventibus: & probabiliter etiam Illustribus, Doctoribus, Advocatis, & Professoribus. Præcipue autem Clericis, ut habet communior DD. ex c. *Odoardus 3. h. t.* quia mendicitas & defectus congrue sustentationis dedecet Statum Clericalem. Ut tamen Clericis competat hoc beneficium, debitum debet esse Civile, non ortum ex delicto, vel ex dolo: deinde non debent esse suspecti de fuga, non contineri actione reali, non malitiose negare debitam in iudicio, debent saltem prefu nptivè & summarie impotentia solventi probare, item cautionem per ratoriam præstare de solvendo, ubi ad pinguiorem fortunam pervenerint. Si hæc non concurrant, carcerem non evitabunt.

4. Quæres, an Successor in Prælatura, vel Beneficio Ecclesiastico,olvere teneatur debita ab Antecessoribus contracta? R. 1. Si debita sint contracta in utilitatem Ecclesiæ, item in necessariam Antecessorum, quam Eccle-

clesia tenebatur præstare Prælato vel Beneficiato, obligatur successor ex bonis vel redditibus Ecclesiæ, salva tamen congrua sua sustentatione, vel ex patrimonialibus aut beneficiis bonis, si qua reliquit antecessor, debita solvere. per *can. 70. caus. 12. q. 2. c. 1. de Pign. & c. 1. h. t.* Tenetur tamen creditor probare, credita in utilitatem vel necessitatem Ecclesiæ, aut in necessariam sustentationem Rectoris, fuisse conversa. per *c. 1. de depos. c. penult. de fidejuss.* Nisi Prælati Antecessor cum consensu legitimi Superioris, debita contraxisset. R. 2. Si Antecessor in utilitatē propriam contraxit debita, & Ecclesia non fuit obligata ipsi succurrere, ut si propter luxum, aut usus inutiles, contraxit debita, Successor ad nihil tenetur etiam ex bonis Ecclesiæ, sed nisi Antecessor reliquerit bona propria, creditor damnum ferre debet, uti & si beneficium fuit tam tenue, ut sufficientes ad sustentationem redditus non præbuerit, idque scivit defunctus. Vid. P. Pirhing. *h. t. à n. 17.*

Dico 3. Solvi debet creditori, cui 5. aliquid debetur, vel alteri, cui data est potestas à creditore recipiendi solutionem. DD. passim ex *l. 3. 12. 14. 34.*

278 LIB. III. TITULUS XXIII.

49. *ff. h. t.* Creditori autem creditoris tui, si iste foret invitus, perperam solveres, per *l. 108. §. 1. ff. de Legat 1.* Dein securè non solvis pupillo, minori, vel alteri Curatorem habenti, & libera rerum administratione destituto, sine autoritate eorum, quibus subsunt; si enim ab his perdatur, vel male consumatur soluta pecunia, iterum conveniri & ad solvendum adigi potes. *l. 15. ff. h. t.* Imo, licet cum dicta autoritate solveres præfatis personis, & pecunia perderetur, haberent restitutionem in integrum, nisi solutio facta fuisset interveniente Judicis decreto. *§. fin. Inst. quib. alien. licet.*

6. Quæres, quibus in concursu creditorum, casu quo omnibus solvendo non est debitor, ut si cedat bonis, vel decernatur subhastatio bonorum, & instituatur Processus edictalis, ante cæteros solvi debeat? R. hoc ordine 1. Omnibus præferendi sunt, qui res proprias jure dominii habent apud debitorem existentes, uti sunt res depositæ, commodatæ, locatæ, bona dotalia & parapherna uxoris adhuc existantia, item res piis locis venditæ, donatæ, legatæ &c. 2. Veniunt creditores specialiter privilegiati, quales sunt

sunt Judices, quibus aliquid debetur ratione Processûs edictalis, Inventarii &c. vel ratione impensarum funeralium & sepulturæ, pharmacorum pro defuncto ordinatorum in ultimo morbo, ratione mercedis vel salarii. 3. Creditores hypothecarii, quorum aliqui gaudent speciali privilegio, uti quibus res aliqua in specie est hypothecata, antequam perveniret ad debitorem: Fiscus seu Camera Principis &c. in ordine ad tributa & collectas, quo etiam de Jure Bavar. refertur dominus fundi, seu directus, quoad annuos canones pro tribus retro annis, & dominus Vogteiæ quoad pensationes jurisdictionales: uxor & ejus descendentes ratione dotis non amplius exstantis in se: qui mutuum dederunt ad domum, vel aliam rem emendam aut reficiendam, & simul expressam constituerunt hypothecam: qui habent hypothecam publicò instrumentò constitutam, vel tribus testibus saltem subscriptam. Ex collocatis in hac classe præferuntur antiquiori hypotheca muniti. 4. Creditores hypothecarii simplices, sive habeant hypothecā specialem sive generalem &c. & semper primatus debetur anteriori hypothecæ.

thecae. 5to. Creditores chirographarii, personali quodam privilegio instructi, uti qui apud debitorem deposuerunt rem, quæ tamen non amplius exitat, dantes mutuum ad emendam vel reparandam domum &c. at sine constitutione hypothecæ expressa, Respublica, Civitas, Communitas, Ecclesia, Monasteria, Causæ pice, Pupilli &c. omni hypotheca destituti. 6. Creditores chirographarii simplices, nullo, etiam personali tantum, privilegio muniti. Et in hæc duplici classe ultima constituti parificantur, non attendente prioritatem temporis, quod debitum est contractum. Atque juxta hunc ordinem sit secundum Jus Commune, & communem DD. sententiam, solutio debitorum, & semper præferuntur, qui in classe anteriori hic sunt recensiti, &, ubi prioribus fuit satisfactum, & nihil amplius superest de bonis debitoris, cessatur: si verò, ubi ad chirographarios simplices perventum est, aliquid quidem adhuc reliquum reperitur, ex residuo solutionum proportionem Geometricam. l. 6. *C. de bonis Auth. jud. possid. v. g. super-* sunt adhuc ex bonis subhaustati 200.

flore-

floreni, at à quatuor creditoribus chirographariis prætenduntur 400. floreni adhuc debiti, cuilibet pro uno florenno cedit diutius. adeoq; ad singulos florenos, non ad creditores, respicitur. Ita quoad omnia communis.

De jure Itavarico in processu Edictali, tit. 2. art. 1. seqq: iste ordo est proditus. 1. Penuntur sumptus judiciales in Processu Edictali. 2. Impensæ funerales in sepulturam, Medicos, Pharmacopæos lactæ. 3. Merces famulitii domestici & operariorum, sed tantum annis anni. 4. Qui ad emendam, reparandam damum &c. materialia vel pecunias dederunt mutuas, cum suis tamen limitationibus; item dominus fundi quoad canonem annuum &c. 5. Uxor ratione dotis. 6. Pupilli, Minores, Ecclesiæ, & causæ piæ. 7. Fiscus. 8. Creditores hypothecarii. 9. Chirographarii habeantes instrumenta coram Notario & testibus confecta. 10. Chirographarii privilegio personali muniti. 11. Chirographarii simplices. Vid: ad d. Cancellar: Schmid.

Petes, utrum Usuræ, à debitore non solutæ, reducantur ad summam debiti in concursu creditorum, ita ut credito-

ditores juxta praelationis ordinem eas consequantur secundum proportionem cum suo debito principali, & cæteri posteriores creditores nihil consequantur, donec prioribus etiam usuræ sint solutæ? R. Affirmativè spectato Jure Communi, quia accessorium sequitur principale, & prior tempore est etiam prior jure. In multis tamen locis, uti & in Bavaria nostra, ex æquitate aliquid immutatum est, ita ut non aliæ usuræ, quàm quæ singulis annis judicialiter exactæ sunt, non tamen solutæ, in debitum principale computentur, eodemq; privilegio gaudeant, item illæ, quæ Processu Edictali durante cedunt. Postquam verò creditoribus quoad debitum principale, & usuras judicialiter exactas, fuit satisfactum, iterum servandus inter creditores erit ordo circa usuras alias, quem circa sortem principalem debiti observandum esse dixi.

9. Dico 4. Solvi debet id ipsum quod debetur. 2. Regulariter totum debitum simul & semel; nisi nempe aliter sit conventum, vel debitum per partes contractum, vel ex diversis causis, v.g. 100. ex mutuo, 50. ex empto &c.

Pars

Pars prior constat ex l.2. § 1. ff. de R. C. ibi: *aliud pro alio invito creditori solvi non potest*, ut adeo non teneatur creditor aliquid aliud, & æquivalens, v. g. frumentum pro pecunia, accipere. Excipitur casus, quò res debita præstari nequit, quia v. g. perit. Pars posterior ex l.99. h. t. l.41. § 1. ff. de Usur. & l.122. pr. ff. de V. O. quia una obligatio tolli debet una solutione, & solutio per partes habet sua incommoda; cum pecunia minutè soluta facile consumatur, & applicari nequeat ad magnum quid & utile, v. g. ad emendos census annuos, rem frugiferam &c. *Ojic*: in §. 1. Inst: quib: mod: toll: oblig: dicitur: quod debetur, pro parte rectè solvitur. R. Hoc procedit, quando creditor ultro admittit solutionem per partes, vel quando sic est conventum &c.

Quæres, quid sit juris, si quis solvit 10. indebitum, seu quod non erat debitum? R. 1. Si per errorem aut ignorantiam facti solvit, quod nec naturaliter, nec civiliter debebat, *condicere* potest, seu repetere solutum per *conditionem indebiti*, quæ est actio civilis, personalis, stricti juris, & perpetua; modò probet errorem, & indebitum. l. 1. seqq: l.41. de cond: ind. Talis enim solutio

lutio censetur esse conditionata, si non apparuerit indebitum. Usuras tamen, & fructus civiles, ac merè industriales, quos ex re indebitè soluta percepit actor, non licet repetere. l. 1. C. de Dixi. modo probat error, & indebitum; quod incumbit repetenti, nisi sit talis persona, quæ propter præsumptam juris imperitiam ex speciali privilegio relevatur ab onere probandi, uti pupillus, minor, fœmina, miles, agricola, l. 25. § 1. ff. de prob. Tunc enim accipiens debet probare debitum; uti & in casu, quo accipiens negavit, aliquid sibi esse solutum, postea verò actor repetens probavit fuisse solutum, c. fin. h. t. Quia contra ipsum mendaciter negantem militat præsumptio juris. R. 2. Probabiliter etiam condici potest, si indebitum sit solutum per errorem Juris, ut si solvisti aliquid ultra sortem in mutuo, putans id debitum fuisse. Ita æquior sententia Abb: Molin: Stryck. contra Duaren. Perez, Harpprecht. Quia generaliter error & ignorantia juris non nocet illi, qui certat de damno vitando, l. 7. & § 8. ff. de J. & f. l. Nec æquitas videtur pati, ut sine causa solutum maneat penes accipientem. Adde, quod in l. 22. § 2. ff. de cond:

ind:

ind; dicatur repeti posse, quod datum est ex transactione ipso jure invalida: ergo error circa Jus non obstat repetitioni. Objic: In l. 10. C. de J. & E. J. Existat iste textus planè clarissimus in contrarium: cum quis Jus ignorans indebitam pecuniam solverit, cessat repetitio: per ignorantiam enim soli tantum repetitionem indebiti soluti competere, tibi notum est. R. Hanc legem intelligendam esse de ignorantia Juris crassa & supina, quam neque ego prodesse censeo; ut evitetur contrarietas juris, & obtineatur finis legum conditionum indebiti concedentium, qui fuit æquitas naturalis. Coeterùm acceptio indebiti est quasi contractus, quia per consensum Legis inductum accipiens censetur se obligare ad reddendum quod indebitè recipit.

Dico 5. Solvi debet tempore, & loco debito. Ratio, quia scilicet nunc in interest creditoris aut debitoris, quo tempore & loco fiat solutio; nam solutio non solvitur, non minus quantitate, quam die. l. 85. ff. h. t. Et planè non raro debitores morosi, si diu differant solutionem, creditori graviter nocent, adeoque peccant mortaliter, & tenentur damna ex dilata solutione creditoribus

ribus secuta refarcire. Sed quo tempore & loco facienda est solutio? R. ad 1. Si tempus est per conventionem determinatum, observari debet, quia dies interpellat pro creditore, *c. fin. de locato*, & *l. 12. c. de contr. & commit. stipul.* Si non est determinatum? differri regulariter potest solutio, donec creditor exigit, ut docet communis ex *l. 10. C. de Pignor.* Nec obstat, quod in *l. 14. ff. de R. J.* dicatur: *in omnibus obligationibus, in quibus dies non ponitur, presenti die debetur*; nam debetur quidem statim & in presenti, sed non pro presenti, ita ut urgeat statim obligatio solvendi non exigenti. R. ad 2. Si locus est conventus, sine consensu utriusque partis in alio loco nec peti, nec fieri potest solutio, *l. 9. C. h. t. l. 1. 2. 9. ff. de eo, quod certo loco.* Si non est conventus? tunc fieri debet vel in loco rei acceptæ, uti si quid debeatur ex contractu in utriusque utilitatem cadente, aut in utilitatem solius debitoris, ut in commodato, aut in utilitatem solius creditoris, uti in deposito: vel in loco, ubi res, quæ per actum gratuitum alteri est donata, promissa, legata, tempore donationis existit; vel in loco, ubi moratur creditor, uti in de-

bitis

biti
pti
qu
L
mu
ab
dit
fol
ctu
ex
ap
qu
jus
ri
fin.

1.
3.
4.
5.
6.

I
&
ib

bitis ex delictis ortis, & quidem sumptibus debitoris eo transferri debet, quod debetur ex delicto.

Dico 6. Effectus solutionis proximi-12. mus respectu debitoris est liberatio ab obligatione, l. 43. ff. h. t. respectu creditoris acquisitio domini rei solvæ, si solvens habuit ejus dominium. Effectus remotus respectu debitoris est exceptio solutionis factæ, jus petendi apocham à creditore subscriptam tanquam testimonium factæ solutionis, & jus repetendi chirographum, creditori datum, per conditionem sine causæ. l. fin: C. h. t. l. 2. C. de condit: ex lege.

TITULUS XXIV.

De Donationibus.

SUMMARIUM.

1. 2. Quid, & quotuplex sit Donatio?
3. Quinam donare, &
4. Quæ res donari valeant, & quantum?
5. An & quando revocari possit Donatio inter vivos?
6. Effectus Donationis.

Donatio strictè & propriè dicta est 1. liberalis priorum bonorum alter facta concessio. Sumitur ex l. 29. ff. h. t. ibi: donari videtur, quod nullo jure cogente con-

te conceditur, h. e. quòd nec ex iustitia, nec ex gratitudine vel aliunde sit debitum. Si accedat traditio rei donatæ, quam per se saltem de Jure recentiori non requirit, est donatio *realis* & *juxta a.* estque probabilius contractus, cum *causam* habeat, per quam à nudo pacto distingvitur contractus: si fiat sine traditione vel per stipulationem, quæ est contractus Civilis & verbalis, vel per nudum pactum, vel per meram pollicitationem, quando nempe quis proprio motu se alteri aliquid daturum promittit (quam tamen pollicitationem alter acceptare debet, aliàs est ad nutum revocabilis) dicitur *verbalis* vel *imperfecta*. Dixi, *strictè & proprie dicta*, quæ nimirum sit ex mera liberalitate donantis & vocatur *gratuita*; nam si fiat ex alia causa, v.g. remunerationis aut gratitudinis, *remuneratoria* vocatur aut *antidotalis*, & est hæc oporia, uti & si fiat propter nuptias: si sub conditione: sub modo seu onere, v.g. ut donatarius, cui donatur, fiat Doctor, sequatur *ulidia* &c.

2. Præcipua divisio donationis est in donationem *inter vivos*, & in donationem *à morte causa*. Ità sit intuitu mortis future, & sub expressa mentione mortis, li-

tis, licet donans fortè adhuc valens sit & sanus: illa autem sit sine uila mentione mortis, licet forsan fiat ab ægro vel moriente, *l. 24. ff. de mort. caus. donat.* In dubio potius præsumitur donatio inter vivos, ut notant communiter ex *l. 27. ff. eod. & l. 42. cit. § 1.* quia est magis propriè dicta donatio, quàm quæ sit ex mortis, vel alia causa, & sic non ex mera liberalitate. Inter utramq; sunt notabiles differentiæ; nam donatio mortis causâ semper & pro libitu est revocabilis, etsi res jam sit tradita, & facta donatarii, imò propter solam convalescentiam revocatur, si intuitu certi vitæ periculi facta sit: dein non transmittit jus ad rem donatam, si nondum facta est traditio, ad hæredem donatarii, si iste moriatur ante donantem &c. Aliter se res habet in donatione inter vivos.

Dico 1. Donare inter vivos possunt, 3. quirerum dominium, & liberam administrationem habent, nec specialiter prohibentur. Ratio, quia suæ quisque rei moderator atque arbiter est, *L. 21. C. mandati.* Hinc etiam filiusfamilias majorennis sine consensu Patris de bonis adventitiis, pleno jure possessis, rectè donat. *Nov. 117. c. 1.* Contra do-

T

nare

nare nequeunt pupilli, & prodigi declarati, item minores (exceptis iis donationibus, quas alii similis conditionis facere solent) sine consensu eorum, quibus subiant: Procuratores, Tutores, & Curatores de rebus suorum clientum, exceptis donationibus remuneratoriis, quæ non excedunt merita in suos principales collata, & iis quæ consuetudo permittit: Religiosi sine consensu Superioris: Prælati Ecclesiastici de rebus Ecclesiæ immobilibus & mobilibus pretiosis sine consensu Capitali & Superioris, de mobilibus autem aliis non nisi moderatè, vel remuneratoriè, vel ex causa pietatis, eleemosynæ, misericordiæ &c. quia id probat consuetudo, exigit honestas, ut vitetur suspicio avaritiæ, & suadet virtutis studium. Si Episcopus in sua Diœcesi extruat Monasterium, usque ad quinquagesimam partem de redditibus Episcopatus, si aliam Ecclesiam, usque ad centesimam partem dotare permittitur. *Can. 74. caus. 12. q. 2. c. Apostolica q. h. t.* Denique Pater invalidè donat filio in Patris potestate constituto. *l. 11. § 17. C. h. t.* Quia reputantur pro una eademque persona, si tamen talem donationem non revocet ante

cet ante mortem, vel emancipationem, per eas convalescit donatio. Si Pater donaret filio nondum emancipato ex causa, v.g. studiorum, honesti opificii, ad gradum Litterarium, propter nuptias &c. teneret donatio. Quid sit de donationibus conjugum? dicitur in *Lib: IV. tit: 20. dixi: donare inter vi. vos*; nam mortis causâ donare valet, quisquis testamentum facere. *l. 15. ff. de mori: causi: donat.* Imò & filius familias de bonis adventitiis, regularibus quoque, cum consensu Patris.

Dico 2. Donari potest res in humano commercio existens. 2. Si tamen ultra 500. solidos (h. e. aureos, seu ducatos, quorum unus defacto valet 4. florenos & ultra) quis uni eodem moraliter tempore donaret merè liberaliter sine insinuatione apud Judicem, donatio non valeret quoad excessum, licet, si nec donans, nec ejus hæredes revocant, donatum retineri in foro conscientiae interno possit. *Molin: d. 278. num: 27. König: h. t. n. 23.* Pars 1. sustinetur communiter ex *t. t. ff. & C. de donat.* Si tamen res aliena donaretur, valeret quidem donatio in tantum, ut transferatur conditio usucapiendi, seu potestas illam præscribendi,

bendi, non ut dominium immediatè transferatur per traditionem. per *C. 79. de R. J. in 6.* Pars 2. à communi traditur, & fundatur in §. 2. *Inst. l. 34. & 36. §. ult. C. h.t.* Porro per *insinuationem* intelligitur declaratio mentis & voluntatis donandi apud Judicem in vel extra judicium, cum petitione, ut donatio in acta redigatur, ac super ea conficiatur Scriptura: vel intelligitur denuntiatio donationis in scriptis facta Judici, quod ajunt sufficere ex recepta consuetudine: Judex autem non necessariò debet esse proprius, & aliàs competens, per *l. 27. & 30. C. eod.* De Jure Bavarico ad 1000. florenos redacta est hæc summa 500. solidorum, & locò insinuationis sufficiunt quoque 5. testes. *tit. 1. art. 1. & ibi docet Cancell. Schmid. n. 141.*

5. Dico 3. Donatio inter vivos, tam verbalis, quàm realis per se revocari nequit. *l. 5. & fin. C. de revoc. donat.* Quia per eam alteri jus personale vel reale, acquiritur: sed jus absolutè quaesitum invito auferri regulariter non potest etiam à Principe, nisi ob causam publicæ utilitatis vel necessitatis. Excipiuntur tamen tres casus. 1. Si sit inofficiosa, seu tam immodica, ut ce-
- dat
tim
ma;
rele
7. C
2. S
lem
ros
na,
l. 8.
hoc
libe
si t
sæ
vo
soli
bet
n. 1
De
ing
len
atr
gra
enc
eni
rè
jur
ctu
tat
bili

dat' in aliorum præjudicium, præfer-
 tim liberorum aut parentum in *legiti-
 ma*; tunc enim, saltem quoad excessum,
 rescindibilis & revocabilis est. *l. 1.2.4.*
7. C. de inoffic: donationib. & ibi DD.
 2. Si donanti omnia bona, vel notabi-
 lem eorum partem, priùs nullos libe-
 ros habenti, postea nascatur proles u-
 na, vel plures ex legitimo matrimonio
l. 8. C. de revoc: donat. & ibi DD. Et
 hoc casu donatio [intellige de merè
 liberali] censetur revocata ipso jure:
 si tamen facta fuisset Ecclesiæ vel cau-
 sæ piæ, vel cum juramento de non re-
 vocando, tunc non revocatur tota, sed
 solum quoad *legitimam*, quæ liberis de-
 bet salva manere. Lugo *d. 23. sect: 11.*
n. 194. Molin: disp: 282. & pleriq; alii.
 Demum 3. si donatarius incipiat esse
 ingratus erga donantem, nempe vio-
 lentas in donantem manus injiciendo:
 atroces injurias inferendo reales: aut
 grave damnum in bonis fortunæ: stru-
 endo insidias vel periculum vitæ: tunc
 enim donatio (iterum intellige de me-
 rè liberali, non facta causæ piæ, & cui
 juramentum de non revocando adje-
 ctum non est) propter unam ex reci-
 tatis ingratitudinis speciebus [proba-
 biliter non propter aliam, etiam majo-

rem] revocabilis est à donante instituta actione. text: & DD. in *l. fin. C. eod: & c. fin. h. t.* Si tamen donans ipse, ingratitudinem sciens, non revocaret. ab ejus hæredibus revocabilis non amplius esset, & donatarius maneret securus in conscientia, ejusq; hæredes; quia hæc actio revocatoria oritur ex delicto donatarii, proin est personalissima, nec ad, nec in hæredes transitoria. *Objic:* Juramentum actui adjectum sequitur naturam ipsius actus tanquam accessorium: ergo, si donatio ipsa propter ingratitudinem est revocabilis, velut facta sub conditione non secuturæ ingratitudinis, etiam erit revocabilis licet ipsi adjectum sit juramentum; cum pariter involvat dictam conditionem. *R. dist: ant:* Juramentum *assertorium*, quod adjicitur in confirmationem actûs, sequitur hujus naturam velut accessorium. *C. ant:* Juramentum *promissorium* de non revocando donationem, aliâs revocabilem. *N. ant: & conf.* Quia tale juramentum stat per se, & parit obligationem saltem Religionis; cum omne juramentum sit servandum, quod sine peccato servari potest, c. 8. & 28. de *Jurejur.*

6. Dico 4. Effectus immediatus donatio-

IV.
institu-
C. eod:
ipse, in-
vocaret,
non am-
ret se-
eredes;
itur ex
sonalif-
ransito-
i adje-
actus
donatio
t revo-
ne non
erit re-
t jura-
dictam
ramen-
in con-
us na-
nt: Ju-
revo-
bilem.
mentū
in sal-
mentū
to ser-
dona-
tio-

DE PECULIO CLERICORUM. 295
tionis inter vivos *verbalis*, est obligatio tradendi rem donatam, licet pactō nūdō sit facta, *c. 1. & 3. de Pact. §. 2. Inst: h. t.* Mediatuſ verò *condictio ex lege*, donatario concessa, *§. 2. Inst: l. 35. C. h. t.* Sic enim appellatur actio, quæ ex natura negotiū non competit, sed ex speciali assistentia Legis, *t. t. ff. de condict. ex lege.* Quamvis autem donatarius habeat hanc condictiōē ad compellendum donatorem, ut rem tradat; per eam tamen petere fructus à donante interea perceptos non potest, minus usuras propter meram. *l. 9. 22. ff. h. t.* Effectus autem donationis *realis*, est translatio dominiū in donatariū, vel si res aliena donata sit, condictio usucapiendi, *L. 9. cit: §. ult. & t. t. pro donato.* Donans tamen liberaliter rem alienam non tenetur de evictiōe. *l. 18. § ult: ff. h. t.*

TITULUS XXV. De Peculio Clericorum. SUMMARIUM.

1. Quid sit Peculium Clericorum, & quæ eorum bona?
2. Quæ sint Beneficialia eorum superflua?
3. Quorum bonorum domini sint Clerici?

4. An

4. *An etiam reddituum Beneficialium?*
 5. *6. Maximè superfluum.*
 7. *8. An, & quo Jure teneantur hos erogare in pias causas?*

1. **P**ECULIUM, quasi pusilla pecunia. in jure dicitur illa portio bonorum, quæ servus, vel filiusfamilias, qui sui juris non sunt, à bonis domini sui, vel Patris, separatam habent & quasi propriam, l. 5. ff. de peculio. Hòc locò sumitur pro bonis quibuscunq; Clericorum, licet sint sui juris. Hæc bona sunt in quadruplici classe. 1. *Patrimonialia*, quæ Clericis obvenierunt vel obveniunt ex causa & titulo merè profano, v. g. hæreditate, legato, donatione, contractibus, labore manu, industriâ, arte &c. 2. *Quasi Patrimonialia*, quæ ipsis obveniunt tanquam merces. vel stipendium ex functione sacra, vel ministerio Ecclesiastico, uti sunt concienari, canere in Ecclesia, legere Missas, exequi funeralia, administrare Sacramenta &c. quo etiam referuntur omnes *reditus Stolarum* ut vocant, & probabilius etiam *distributiones quotidianæ*, quæ Canonicis dari solent ob singulas præsentias in Choro; quia dantur tanquam denarius diurnus propter specialem industriam in Officiis

[Divi-

DE PECULIO CLERICORUM. 297

Divinis, nec veniunt nomine fructuū
 Canonici s. Et hæc bona imitan-
 tur peculium quasi Castrense, non ad-
 ventitium, filiifamilias. 3. *Beneficialia*,
 seu *prospectu Ecclesiæ acquisita*, quæ ipsis
 obveniunt ex Beneficio Ecclesiastico
 in titulum cellato, uti Decimæ, fructus,
 & redditus annui, seu fixi. 4. *Parfi-*
monialia, quæ Clerici de congrua su-
 stentatione; etiam ex beneficialibus
 sibi debita, parcius vivendo sibi sub-
 trahunt. Hæc omnia bona in aliquo
 sensu latiori, saltem ratione personæ
 Clericalis, subinde vocantur *Ecclesia-*
stica; quamvis propriè *Ecclesiastica* ac
 in specie, quæ à quibusdam vocantur
 Ecclesiastica *quartii generis*, sunt illa bo-
 na mobilia, vel immobilia, quæ ad Ec-
 clesiam ipsam pertinent, uti paramen-
 ta sacra, fundi, prædia ad sustentatio-
 nem Ministrorum Ecclesiæ, ornatum
 ejusdem, vel fabricam, ordinata, non
 verò ad ipsos Clericos spectant, & i-
 deo neque peculium Clericorum con-
 stituunt.

Ex bonis *Beneficialibus* aliqua pos- 2.
 sunt esse *necessaria* ad congruam Bene-
 ficiatorum sustentationem, aliqua au-
 tem *superflua*, quæ nempe redundant
 ultra competentem eorum sustentati-
 onem

onem. *Congrua sustentatio* autem dicitur illa, quâ viri timorati ejusdem conditionis & loci solent communiter esse contenti, & quæ requiritur ad eorum, ac familiæ victum, vestitum, habitationem, convenientem recreationem, hospitalitatem erga peregrinos, & consanguineos exercendam, ad moderata convivia & donationes, præsertim eleemosynas, & ad occurrendū fortuitis casibus morbi, sterilitatis &c. Quantum verò in particulari ad hanc congruam necessarium sit? una regula universalis dari nequit ob diversitatē loci, temporis; imò & ob personarum diversas qualitates: sic utique plus cōcedendum est Episcopo, quàm Prælato inferiori, plus huic, quàm Decano, vel Parocho, plus Canonico, quàm simplici Beneficiat, plus nobili quàm ignobili, plus Doctori, Graduato, aut insigniter docto, aut plus laboranti, quàm aliis. Notant præterea DD. quod sicut pretium rerum non est indivisibile, sed datur infimum, medium, & summum, ita etiam congrua sustentatio habeat suos gradus respectu ejusdem personæ, v.g. si infimum congruæ essent 500. medium forent 600. & summum 700. floreni annuatim. Sicut

autem

tem di-
ejusdem
nuiter
r ad eo-
um, ha-
creatio-
grinos,
ad mo-
præ-
rendū
tis &c.
d hanc
regula
ritatē
arum
ūs cō-
Præla-
cano,
o sim-
m ig-
ut in-
quā
od si-
ibile,
am-
tatio
dem
e ef-
um-
icut
m

DE PECULIO CLERICORUM. 299

autem cuilibet est permiffum rem fuā
summo vendere pretio, ita & Clericis
fas erit summi congruæ sibi attri-
buere. Jam quæstio est, an & quorū
bonorum dominium, & liberam admi-
nistrationem habeant Clerici maximè
Beneficiati?

Dico 1. Clerici omnes sunt absoluti 3.
domini bonorum patrimonialium. 2.
Quasi-patrimonialium. 3. Et parsi-
monialium. 4. Consequenter de iis
liberè possunt disponere ad causas æ-
què profanas ac pias. Ita plerique o-
mnes. De *Patrimonialibus* constat in-
de, quod per Clericatum ea non amit-
tant, vel incapaces dominii reddan-
tur. De *quasi Patrimonialibus* exinde,
quod ea recipiant instar mercedis &
stipendii: atqui de ratione mercedis &
stipendii est, ut transeat in dominium
operarii, ut constat ab inductione Of-
ficialium, Opificum &c. De *Parsimo-
nialibus* ex eo. quod debeantur pro-
priae industriæ, & sint fructus quasi-
industriales, qui omni jure debentur
parcè viventibus quasi lucrum ex in-
dustria & parsimonia obveniens. *Li-
bera dispositio* sequitur ex natura abso-
luti & pleni dominii, nec à jure, nec à
Fidelium ullo ligati, vel onerati. Re-
stat

stat igitur solum quæstio de *Beneficialibus*. De quibus

4. Dico 2. Clerici Beneficiati sunt verè domini bonorum, seu reddituum beneficialium, ad congruam sustentationem necessariorum. Communis contra quosdam Canonistas antiquos, & probatur ex Trid: *sess: 23. C. 1. §. si quis autem*, ubi statuit, eos Beneficiatos, qui non resident, *pro rata temporis absentie fructus suos non facere*. Idem statuit *sess: 24. C. 20. de Res: de provillis ad beneficia Curata, Canonicatus, & Dignitates Ecclesie Cathedralis, intra bimestre Professionem Fidei non emittentibus, quod scilicet fructus non faciant suos*. Ergo à contrario, qui resident, & Professionem emiserunt, fructus faciunt suos, saltem aliquos, consequenter illos saltem, qui ad congruam sunt necessarii. Atqui fructus facere suos idem est, ac eorum consequi dominium. *arg: l. 2. §. 2. ff. de R. C. & c. un. de Cler: non resid: in 6.* atque communis Juristarum loquendi modus satis superq; id evincit. Unde apparet, quod Beneficiati etiam de his bonis liberè valeant disponere.
5. Dico 3. Clerici Beneficiati sunt quoque verè domini beneficialium superfluatorum. Ita hodie communissima

Scri-

Scriptorum Societatis JESU, inò cō-
munis quoque aliarum Scholarum, ut
ex Thomistica testatur P. Mezger, ex
Scotistica P. Sporer, inò teste Palla-
vicino Patres Concilii Trident: jam vo-
cabant *valde communem sententiam*, quo
tempore floruit Dominicus Sotus, qui
l. 10. de J. & J. q. 4. art. 3. ait, hanc sen-
tentiam sibi ita esse persuasam, ut,
quamdiu Ecclesia contrarium non de-
finierit, nesciret, an eam posset desere-
re, eo potissimum, cum S. Thomas eam
teneat, neque ullus ejusdem Ordinis Pater
contrarium expresse dicat. Interim ta-
men dicunt, antiquos fere omnes (qui
utique Soto & S. Thoma antiquiores
fuerint) contrarium tenere, quos ex
recentioribus secuti sunt: Sfondrati,
Van-Esphen, Sannig, favente P. Re f-
senstuel, *h. n. 50.* ac nuper quidam Oe-
niponti, quem in suis Thesibus magi-
sterialiter refutavit Dilingæ ann: 1729.
P. Augustinus Diesbach. Assertio pro-
batur 1. eodem argumento, quò pri-
or; quia Trident: *loc. cit.* non distinguit
inter fructus ad sustentationem neces-
sarios, & superfluos ergo utrosq; fi-
ciunt suos, qui resident, & Professio-
nem faciunt, Beneficiat: sicut non re-
sidentes & Professionem non facientes

Tridentinum. utrisq; privavit in pœnam indistinctè. Confirmatur utraq; assertio: Beneficiatis assignati sunt omnes redditus beneficiales indistinctè per modum mercedis & stipendii propter ministeria sacra: ergo omnes (tā necessarij quàm superflui) indistinctè transeunt in dominium plenum Beneficiariorum; non minùs ac redditus stolæ, & bona quasi-patrimonialia; id quod adversarii admittunt. Prob: 2. Per divisionem rerum acquiritur dominium. §. 5. *Et fin: Inst: de Off: Jud: l. 1. r. 2. C. communia utriusque Judicii.* Sed Clericis in divisione bonorum & reddituū Ecclesiasticorum, prius communium, certi redditus sunt assignati sine differentia inter necessarios & superfluos, ut patet ex *Can: 23. 25. 27. 28. caus: 12. q. 2. in quo can. 27.* Gelasius Papa decernit, bona Ecclesiastica in quatuor partes esse dividenda: quarum una sit Pontificis seu Episcopi, altera Clericorum, tertia pauperum, quarta fabricis applicanda. Vel ergo pauperibus surripiendū erit plenum suæ partis dominium, quod nemo dixerit, vel etiam Episcopo & Clericis relinquendum est suæ portionis. Prob: 3. Ex communi persuasione, & praxi, cum nullus Pontificum

vel

Dr
vel Ep
eorum
profan
praxi
buisse
Eccle
Prob:
edita
as &
nasteri
rum pr
neciat
rum B
Ec. no
in ipso
as acq
quodam
haberi.
Obj
2. voc
ditum
cuntur
tum, f
ant, v
1. q. 2.
mini.
nonib
Dei. P
ergo e
4. S. l

DE PECULIO CLERICORUM. 303

vel Episcoporum urgent restitutionē eorum, quæ Clerici de superfluis in profanos usus expendunt, aut hanc praxim damnet; quod utique fieri debuisset aut decreter, ne pauperes & Ecclesiæ rebus suis defraudarentur. Prob: 4. ex Bulla: *Cum sicut*, Julii III. edita anno 1550. ubi Papa ait: *Pecunias & alias res, occasione Ecclesiarum. Monasteriorum, ac Beneficiorum Ecclesiasticorum provenientes, postquam ad manus Beneficiorum pervenerunt, & cum aliis ipsorum Beneficiorum fructibus commixti sunt &c. non ulterius in Ecclesiasticis, sed potius in ipsorum Beneficiorum propriis, & ab eis acquisitis bonis judicari, & propterea quodammodo pro sæcularibus & profanis haberi.*

Objic: 1. Clerici in *Can: 19. caus: 12. q. 6.* 2. vocantur Dispensatores suorum reddituum: ergo non sunt domini. 2. Dicuntur comittere sacrilegium, imò furtum, si bona Ecclesiastica sibi attribuant, vel male expendant. *Can: 6. caus: 1. q. 2. c. 7. h. t. &c.* ergo non sunt domini. 3. Bona Beneficialia à SS. Canonibus & SS. PP. appellantur: *Res Dei. Patrimonium Christi, bona Pauperum:* ergo eorum domini non sunt Clerici. 4. S. Bernardus in *ep: 2. ad Rulconem* ait:

304 LIB. III. TITULUS XXV.

ait: *quidquid præter necessarium victum, ac simplicem vestitum, de Altari retines, tuum non est, rapina est, sacrilegium est.* erco.

5. Si bona superflua cedunt Clericis per modum mercedis, committitur Simonia, quam utiq; horrebimus admittere. R. ad 1. *N. ant:* Nam non reddituum suorum, sed bonorum ad ipsas Ecclesias pertinentium, vocantur Dispensatores, non quidem in *de can:* 19. sed alibi: quoad suos redditus sunt quidem Dispensatores, at non meri, sed simul domini, quod minimè repugnat. Ad 2. iterum est sermo de bonis ad Ecclesias pertinentibus, latque de illo tempore, quò nondum fuit facta divisio horum bonorum, & una pars per erectionem Beneficiorum necdum assignata Clericis Ecclesiarum ministris. In *c. 4. cit:* agitur de Prælato ex obligationibus & redditibus ipsius Ecclesiæ eimente, & male expendente. Ad 3. vocantur: *res DEI & Christi*, [non quod eorum particulare dominium pertineat ad Deum, vel Christum, sed quod ad colendum Deum, & amore Christi, sint à fidelibus oblata Ecclesiis, & hujus Ministris deputata: quæ quidem ante dictam divisionem, & erectionem Beneficiorum, pertinebant
ad par-

ad particulare dominium Ecclesiæ tanquam personæ fictæ, uti & omnes redditus Ecclesiastici, post divisionem verò & erectionem Beneficiorum pars reddituum assignata est Clericis. *Bona pauperum* appellabantur, quia Clerici olim vivebant in communi, carentes omni dominio, uti nunc Religiosi; de quibus temporibus intelligendi sunt SS. Patres & antiqui Canones; qui insuper sæpe loquebantur exaggerativè, & improprie: sic S. Hieron: relatus in *can: hospitalem d. 42.* universim, etiam de laicis, pronuntiat, *aliena rapere, qui ultra necessaria sibi retinere probatur.* Et S. Aug: in *Pf: 147.* ait: *res aliena possidentur, dum possidentur superflua.* Quis talia accipiat in sensu proprio? Si redditus post divisionem supra relatam & erectionem Beneficiorum, à quibusdā vocantur: *bona pauperum*, vel *Dei*, inde fit, quodd Clerici habeant obligationem, personalem saltem, ex præcepto Ecclesiæ, superflua erogandi in pauperes, vel in causas pias; quàm nec ego abnuo. Ad 4. S. Bernardus, qui scripsit post divisionem, usus est exaggeratione & auxesi Oratoria, & communiter à DD. intelligitur in sensu latiori [aliàs etiam committerent Clerici rapinam

U

pinam, si de quasi-patrimonialibus aliquid sibi retinerent, vel si ultra victu & vestitum simplicem, aliquid expendere in largitionem moderatam, honestam recreationem &c. quod nec adversarii concedunt] non in eo rigore, quem verba præferunt, sed in hoc, quod superflua debeant expendere piè quocunque ex titulo, aut Jure. Ad 5. Hoc pactò nec quasi-patrimonialia, nec ad sustentationem necessaria, à Clericis accipiuntur sine Symonia, quia per modum mercedis accipiuntur; quòd plerisque Adversariis dicere non lubet. Dico ergo, etiam superflua accipi per modum mercedis non rigorosæ, sed potiùs per modum stipendii ad sustentationem, ut illud liberale sit: vel, si velis vocare mercedem propriè dictā, dic illam non considerari ut proportionatam ministeriis sacris, quod foret Symoniacum, sed proportionatam personæ, & ex justitia debitam pro sustentatione, juxta illud Christi: *dignus operarius mercede sua.*

7. Dico 4. Clerici Beneficiati, non obstante, quòd sint suorum reddituum omnium veri domini, superfluos tamen tenentur erogare in causas pias. 2. Non quidem ex justitia, uti Laym. &

DE PECULIO CLERICORUM. 307

Pirhing &c. volebant. 3. Neque ex virtute Charitatis, uti putabant Molina & Palao. 4. Neque ex virtute Religionis, uti contendebant Lugo & P. Franc: Schmier. 5. Sed ex solo præcepto Ecclesiæ. 6. Eoque partim scripto, partim tradito; adeoq; ex virtute obedientiæ tantum. Pars 1. Videtur esse omnium, licet in radice hujus obligationis non convenient. Pars 2. 3. & 4. Probatur negativè, quia non satis probatur obligatio juris Naturalis aut Divini, descendens ex virtute vel justitiæ, vel charitatis, vel Religionis; imò probatur oppositum ex variorum Pontificum Bullis, qui Clericis in urbe, & districtu Romano usque ad 10. miliaria existentibus, dederunt licentiam etiam de superfluis liberè disponendi per actus inter vivos vel ultimæ voluntatis ad causas quoq; profanas, ut ex Bulla: *Etsi universis*. Sixt IV. ex Bulla: *Cupientes*. Juli III. ex Bulla: *In Eminentia*. Pauli V. & ex Bulla Innoc: XII, qui non ita pridem simile privilegium concessit Jodoco Edmundo, Episcopo Hildesiensi, quæ extat apud Stryckium in appendic: ad tract: de Cautelis Testamenti. Pars 5. & 6. Quam tenent Dom: Sotus, Covar-

ruv: Garc: Less: Sanch: Haun. & longè communior modernorum Theologorum, & Canonistarum, desumitur ex *caus: 1. q. 3. can. 13. & caus: 12. q. 2. can. 13. &c.* item ex Trident: *sess: 25. c. 1. de Res.* ubi Clericis omnino interdicat, ne ex redditibus Ecclesiæ consanguineos, familiares suos augere studeant; cum *Es Apostolorum canon* prohibeant, ne res Ecclesiasticas, quæ Dei sunt, consanguineis donent. Ergo Ecclesia prohibet superflua expendi in causas profanas. Quia verò dicta jura videntur loqui de rebus & redditibus Ecclesiarum, seu ad Ecclesias pertinentibus, vel de temporibus divisionem rerum Ecclesiasticarum & beneficiorum erectionem antegressis, non sufficienter probarent nostram assertionem, nisi communis DD. interpretatio, aliquam obligationem piè expendendi Clericis imponentium ex una parte accederet; ex altera verò nulla ratio satis probat obligationem Juris Naturalis & Divini; inde deducitur, quod hæc obligatio oriatur ex Jure Ecclesiastico, non merè scripto, sed simul etiam tradito, quod nobis explicat communis DD. sensus.

8. *Objic: 1. Card: Sfondrati in Nepotif: §. 2. num: 1. ait: Clericos ex Jure Di-*

vino

vino & Humano tam certo obligari ad redditus superfluos piè erogandos, *ut probatione non indigeat; cum omnes Patres, omnes Canones, omnes Leges, Divinæ, Humanæq; ac denique omnes Theologi hoc ipsum uno ore profiteantur.* 2. Quamvis Clericis adstruatur dominium in redditus superfluos, illud tamen est ligatum vinculo justitiæ ad eos piè expendendos, eo quòd fundatores Beneficiorum sub hoc onere, ex pacto saltem tacito, tam amplios ipsis redditus consignarunt, utique nolentes ipsis dare ansam superbiæ & luxûs, sed potius Dei cultum & subsidium pauperum intendentes. 3. Clerici ratione statûs debent esse Patres pauperum: ergo ex virtute charitatis superflua tenentur dare pauperibus. 4. Ratio, cur Ecclesia præcipiat superflua expendi in causas pias, est, quod sint *bona Dei, & patrimonium pauperum*: ergo supponit, hanc obligationem jam dari antècedenter ex virtute Religionis, vel Charitatis. R. ad 1. Cardin: Sfondrati nimium dixisse & falsum, tam certo constat ex dictis, ut nec probatione indigeat ulteriori. Ad 2. Quamvis fundatores tacito pacto obligarint Prælatos & Administratores, ut bona à se donata &

applicata Ecclesiis applicent ad illos usus, ad quos applicari voluerunt, consequenter etiam obligarint ad redditus beneficiales beneficiatis consignandos: Negatur tamen, quòd ipsos Beneficiatos, quibus assignati redditus tradi debent, obligare intenderint, ut expendant piè, sicut nec Musicos, Ædituos, & Officiales Laicos, quibus voluerunt dari certos redditus de bonis Ecclesiarum, ad id obligarunt. Id concedo, quòd desideraverint & speraverint, à Clericis pè expensum iri superflua juxta præceptum Ecclesiæ, quo contenti fuisse præsumendi sunt, cum novam obligationem justitiæ, vel ex pacto, à seipsis impositam esse, non satis probetur, præsertim cum tam gravis obligatio justitiæ posset causare plurimos scrupulos, & pericula salutis. Propter dictum desiderium bona Ecclesiis & Clericis donata rectè dicuntur: *vota fidelium*, & quia fundatores obtulerunt ad obtinendam peccatorum, veniam, *pretia peccatorum*. Ad 3. Quamvis debeat, ut Clerici ratione statùs curam habeant pauperum, eosque ex superfluis juvent, in d. ad hoc etiam obligetur [saltem disjunctivè] ex præcepto Ecclesiæ (quà de causâ non male hæc bona

DE PECULIO CLERICORUM. 311

bona dicuntur: *patrimonia pauperum*) specialis tamen obligatio extra casum gravis, vel extremæ necessitatis pauperum [quo casu etiam Laici de patrimonialibus succurrere tenentur pauperibus] non sufficienter probatur. Dein hoc argumentum probaret, quòd Clerici nequeant superflua expendere in alias causas pias, v. g. in ornamentum Ecclesiæ. Ad 4. Illa ratio dicit quidem convenientiam, non verò obligationem à jure naturali introductam: nec obligationem Religionis inducit illa ordinatio ad Dei cultum; quia per illam illi redditus nec fiunt sacri in se, uti calices per consecrationem, ut patet; nec fiunt sacri, quia personis sacris cedunt, aliàs patrimonialia, & quasi-patrimonialia, Clericorum fièrent sacra. Unde ergo obligatio Religionis? Certè, si propter hoc, quòd fundatores, offerendo Ecclesiis sua bona, spectarint cultum Dei, exinde apud Clericos nasceretur obligatio Religionis, etiam Officiales Ecclesiarum Laici suos redditus ab Ecclesiis acceptos tenerentur piè expendere. quis autem hoc somniat? Satis suum finem cultus Divini obtinent fundatores, si Clerici, quibus liberaliter & ad superfluita-

312 LIB. III. TITULUS XXV.

fluitatem usque consuluerunt, sacra ministeria obeant, Quamprimum Clericis, uti & Officialibus Laicis, applicantur sui redditus, extrahuntur ex ærario & dominio Ecclesiæ, vel Dei, atque in illorum transeunt dominium, licet cum obligatione superflua piè expendendi, imposita solo præcepto Ecclesiastico.

TITULUS XXVI.

De Testamentis, & ultimis Voluntatibus.

SUMMARIUM.

1. Quid sit ultima Voluntas, & quæ ejus species?
2. 3. Quid, & quotuplex sit Testamentum?
4. Quæ sint solennitates Testamenti scripti?
5. Et quæ nuncupativi, de Jure Civili?
6. Et quæ de Jure Canonico, an hoc correxit Civile?
7. An duo testes de Jure Canonico requirantur ad valorem, vel solum ad probationem?
8. Testamentum ex parte voluntatis imperfectum est nullum.
9. 10. 11. Uti & imperfectum ex parte solennitatis, at non pro foro interno conscientie.

12. An.

12. *An corrumpente Testamento ruant & Legata?*
13. *Testamentum pium valet sine omni solennitate.*
14. *Uti & Testamentum nuncupativum inter vivos.*
15. *An, & quam solennitatem requirat Testamentum militis?*
16. 17. *Et rusticorum, ac tempore pestis conditum.*
18. *Testamentum publicum, item Judiciale, seu apud Acta, vel ad Acta, non opus habet solennitate, modò rite fiat.*
19. *Quid sit Codicillus, quid ad eum requiratur, & quid operetur?*
20. *Quid sit substitutio directa, & quotuplex?*
21. *Quid indirecta seu fidei commissaria. Quid & quotuplex fidei commissum, an alienabile?*
22. *Quid Juris, si in casu substitutionis institutus ingrediatur Religionem?*
23. *Quid sit Legatum?*
24. *Quid Donatio mortis causa?*
25. *Ad omnem ultimam voluntatem, exceptis testamentis, requiruntur & sufficiunt 5. testes.*
26. *Quoniam facere possint Testamentum?*
27. *An etiam Clerici Beneficiati vel consuetudinis?*
28. *Essentiale Testamenti punctum est Institutio Hæredis.*

314 LIB. III. TITULUS XXVI.

29. Quid, & quotuplex sit Hæres?
30. Quinam hæredes institui possint?
31. Et quinam debeant, saltem in legitima.
32. Quid sit legitima, & quæ partes Hæreditatis?
33. An & quando locum habeat exhæredatio?
34. Quò modo instituendus sit Hæres?
35. An censeatur institutus in omnibus bonis?
36. An institui possit in re aliena?
37. Quibus remediis consequatur hæreditas?
38. Quid sit hæreditas?
39. Ad quid obligetur hæres illanz adiens, & quibus gaudeat privilegiis, si conficiat Inventarium?
40. Quid sit Falcidia, & Trebellianica, quando utraque competat?
41. Adire, vel repudiare Hæreditatem qui possint?
42. Quibus modis resolvatur Testamentum?
43. An rumpatur per ingressum Religionis?
44. 45. 46. 47. Executio, & Executor Testamenti,

§. I.

Quid, & quotuplex sit ultima voluntas, maximè Testamentum?

Ubi etiam de requisitis ad hujus valorem.

1. **U**ltima Voluntas in genere dicitur esse gratuita dispositio de bonis in tempus

pus mortis, seu post mortem. Firmatur, & vim suam obtinet post mortem, per quam aufertur ultima voluntas; in vita enim semper est revocabilis pro libitu. l. 4. ff. de adim. leg. ibi: *ambulatoria enim est voluntas defuncti usque ad vitæ supremum exitum.* Ejus species sunt: Testamentum, Codicillus, Substitutio directa & indirecta, Legatum, Donatio mortis causa.

Dico 1. Testamentum definitur qui-
dem l. 1. ff. qui testament: fac: poss: sic,
est voluntatis nostræ juxta sententia de eo,
quod quis post mortem suam fieri velit; quia
tamen hæc definitio non satis exprimit
differentiam à reliquis ultimis voluntatibus,
nisi per tō juxta diem significet, ac legitima,
seu d rectam hæredis institutionem continens,
cum juxta l. 3. ff. de his, quæ in Testament: delentur. Nullum
Testamentum valere possit, quod hæredem non habet, & quidem directè institutum:
§. 2. Inst: de fideicommiss: hæredit: ibi: opus est,
ut aliquis recto jure testamento hæres instituatur;
ideo clarius & rectius definitur esse ultima voluntas,
directam hæredis institutionem continens.
Hæredis autem institutio est subrogatio hæredis
in universum jus, quod tempore mortis habuit testator: directa
autem

autem erit, quando hæres ita est institutus, ut hæreditatem immediatè ab ipso testatore consequatur, non mediante alio, seu sine interventu & ministerio alterius, jus suum transmittentis, ut si testator dicat: *Cajus sit hæres meus.*

3. Dico 2. Testamentum dividitur in *Scriptum*, quòd ab ipso testatore, vel ejus jussu & nomine ab alio in scriptis factum, vel saltem subscriptum est, vocatur etiam *Clausum*, quia in eo necesse non est illius tenorem, vel institutum hæredem manifestare testibus, sed sufficit, si testator iisdem dicat, in hac scriptura contineri suam ultimam voluntatem. Et in *nuncupativum*, quod sine scriptura & subscriptione fit, contentus tantùm nominato coram testibus hærede; sive dein Notarius hanc ultimam voluntatem in scripturam redigat promemoria & faciliori probatione, sive non. Dividitur utrumque 2. in *Solenne*, seu *Perfectum*, quod habet omnes solennitates à jure requisitas: & in *insolenne*, non *solenne*, seu *imperfectum*, aut *Privilegiatum*, quod nullas, vel non omnes habet solennitates juris, nihilominus tamen ex speciali juris privilegio iustinetur & valet: ceterum
- jusmo-

jusmodi sunt sex. 1. *Testamentum pium*, seu ad causas pias conditum, 2. *Testamentum inter liberos*, factum à parentibus. 3. *Testamentum militis* in expeditione bellica. 4. *Testamentum rustici*. 5. *Testamentum tempore pestis*. 6. *Testamentum publicum*, quod nempe fit coram Principe, aut ejus deputato, vel eidem offertur: item Testamentum *Judiciale*, quod etiam subiinde publicè appellatur, & fit vel coram Judice, & vocatur *apud Aïla*, vel saltem judici offertur, & dicitur *ad Aïla* datum.

Quæres, quænam de jure solemnitas requirantur ad Testamentum solemne? R. 1. Ad Testamentum *scriptum* de Jure Civili sequentes. 1. Debet esse redactum in Scripturam vel ab ipso testatore, vel ejus jussu ab alio nominatum expresso, & si ipse non scripsit testator, debet postea coram testibus subscribere, aut vocare testem octavum, qui ejus locò subscribat. 2. Debet testator per se, vel alium, specialiter rogare testes septem, seu convocare ad testificandum, vel, si alias jam sunt præsentés, rogare, seu monere, ut velint esse testes sui testamenti. 3. Et quidem testes idoneos, quales aliqui de Jure non sunt, uti servi pro-

vi propriè dicti: mulieres, impuberes, furiosi, & prodigi declarati, muti, surdi, cœci, infantes infamiâ Juris, inviti, & coacti, in potestate testatoris, vel alienus testis, constituti, uti filiusfamilias in testamento Patris, cum reputentur pro uno corpore familiæ: hæres ipse: & generaliter omnes intestabiles, qui nempe ob improbitatē morum testes agere nequeunt in aliis negotiis, intestabiles activè, qui propter delictum facere Testamentum, & intestabiles passivè, qui hæredes institui non possunt. 4. Et testes ita debent esse præsentēs, ut testatorem audiant atque videant. 5. Coram his testibus testator per se, vel per alium, affirmare debet, in charta, quàm exhibet, contineri suum Testamentum, & ultimam voluntatem suam, 6. Cui chartæ debent omnes testes sua nomina subscribere manu, v.g. hōc modò: *Ego Titius testis rogatus Testamentum Sempronii propria manu subscripsi; vel: testor, quod à Sempronio testatore audiverim, in præsentī charta contineri suam ultimam voluntatem, &c.* Videtur autem sufficere (saltem de Jure Bavar.) si primi duo vel tres dictō modò subscribant, reliqui autem hoc modo: *idem testor &*

VI. *beres, ti, sur- inviti, vel a- liusfa- m re- milia: es in- obitate n aliis i pro- um, & es in- tes ita- torem m his alium, n ex- ntum, Cui nomi- nodô: Sem- testor, im, in m vo- ffice- primi bant, or & ego*
ego *Cajus*, vel ego *Titius testor*, ut *primi duo &c.* Siqui ex testibus nesciant scribere, conceditur ipsis, ut alii contestes eorum locò subscribant, expressè addendo, se rogatos aliorum locò subscribere. 7. Iidem testes debent apponere singuli suâ sigillâ: si aliqui non habeant propria sigilla, alius vel alii contestes suâ pro illis apponere valent, & sic bis vel ter exprimere, imò carens sigillò permittitur apponere sigillum extranei; oportet tamen exprimere & fateri, se alienò signaculò subsignasse. 8. Atque totum hoc negotium absolvi necesse est in unò contextu, h.e. nullo actû, qui ad Testamenti factionem non pertineat, interpositò, & coram testibus omnibus simul congregatis; si tamen actus brevis impertinens, quem urgens natura, vel corporalis necessitas, aut ratio sanitatis in testatore vel teste exigit, interveniret, nihil obesset. Denique consuetum, imò & consultum est adhibere Notarium publicum, specialiter requisitum, ut nempe securior sit testator de solennitatibus ritè adhibitis, & Testamentum, si Notarius super illo conficiat Instrumentum Authenticum, vel sua subscriptione & sigil-

figillò authenticam fidem faciat Testamento Instrumenti publici instar, minus habeat periculi, ne corruat, quod subiret, si contingeret unum vel plures testes emori ante testatorem. Sumuntur hæ solennitates ex § 3. *seq. Inst. de Testam. ordin. l. 18. 20. 21. ff. qui Testam. fac. poss. l. 9. 21. Ec. C. h. t. Recess. Spir. de anno 1512. Jure Bavar. tit. 34.*

- ¶ R. 2. Solennitates Testamenti Nuncupativi de Jure Civili sunt hæ. 1. Etiam in hoc adhibendi sunt 7. testes idonei, rogati, seu ad testificandum requisiti. 2. Debet testator eisdem jam præsentibus per se vel per alium mone-
re, quòd intendat facere Testamentum, & quidem nuncupativum. 3. Tum coram iisdem simul præsentibus voluntatem suam circa hæredem, & legata, siquæ facere velit, oretenus per se, vel per alium, manifestare, aut ex charta prælegere, consequenter in hoc Testamento celari hæres non potest, adeoque non sufficit, si testator se referat ad schedam, in quâ descriptum ait esse hæredem; quamvis id procedat in Testamento scripto; cum talis scheda censeatur esse pars Testamenti scripti. 4. Totum rursus negotium in uno contextu, & eodem moraliter
tempo-

tempore & loco peragendum est. Pro-
in eadem fere solennitates necessarias
sunt, quæ ad Testamentum scriptum,
excepta subscriptione, & subrò ratio-
ne testatoris & testium, atque reci-
ficantur in l. 21. ff. l. hac consultissima, 8.
C. qui testam. sac. possi: l. hac consultissima,
21. §. 2. & l. 20. 29. C. h.t. Notarius
etiam in hoc Testamento propter ai-
ctas superius rationes consultò (non
necessario) adhibetur.

R. 3. Jus Canonicum discrepat à ju-
re civili. & duos tantum vel tres te-
stes ad Testamentum requirit in C. cum
esset 10. h.t. ibi; quia verò à Divina lege,
& SS. PP. institutis, & à genera. Eccle-
siae consuetudine id (nempe subscriptio
vel præsentia septem vel quinque te-
stium in Testamento & ultima volun-
tate) noscitur esse alienum, cum scriptum
sit, quòd in ore duorum vel trium testium
fiet omne verbum, præscriptam consuetudi-
nem improbamus: & Testameata, quæ Pa-
rochiani coram Presbytero suo (nempe
Parocho) & tribus vel duabus aliis per-
sonis idoneis in extrema fecerint voluntate,
firma decernimus permanere. Ex quo
textu aliqui inferre volebant, quòd
Jus Canonicum correxerit Jus Civile
quoad numerum testium, ita ut nequè

in foro Civili & in terris Imperii requirantur, ad valorem Testamenti septem testes, sed sufficiant duo vel tres cum *et sine* Parocho [hunc enim non determinatè requirit Jus Canonicum, sed solum occasione facti, quod Pontifici propositum erat, mentionem Parocho facit, non per modum decisionis] quasi nempe Jus Civile plures requiringdo testes foveat peccatum, cum textus dicat, *id à Divina Lege*, duos tantum vel tres testes exigente pro omni negotio, *alienum esse*. Sed contraria sententia est communis & vera; cum per tò *alienum à Divina lege* nihil aliud voluerit Jus Canonicum dicere, quàm quod sit *præter*, non *contra* legem Divinam, juxta quam quidè sufficiunt in quolibet negotio duo vel tres testes, non tamen prohibetur ex justis causis plures requirere; aliàs Tridentinum, requiringdo ad valorem Matrimonii præter duos vel tres testes insuper Parochum, egisset contra Jus Divinum. Pontifex in *d. c. 10.* rescripsit ad Episcopum Hostiensem, qui existit in territorio temporali Papæ, atque idè ejus dispositio præcisè territorium temporale Pontificis, uti & forum Canonicum, respicit, ad quod perti-

pertinent Testamenta pia, & Testa-
 menta Clericorum, etiam ad causas
 profanas testantium; nisi in his aliud
 obtineat consuetudo, non verò afficit
 terras Imperii & forum Civile, imò
 nec potuit eò usque se extendere; cum
 in Pontificis potestate non sit leges
 Civiles in causa merè profana, & pec-
 catum non concernente, pro foro Ci-
 vili immutare. Igitur juxta commu-
 nem Regulam statuendum: ubi Jus Ci-
 vile & Canonicum in materia profana
 & peccatum non involvente inter se
 discrepant, quodlibet est observandum
 in suo foro & territorio, consequen-
 ter quoad testamenta Jus Civile in
 terris Imperii & foro Sæculari: Jus
 Canonicum in territorio temporali Pa-
 pæ, atque in foro Ecclesiastico, ad
 quod utique etiam pertinent Clerici.
 Quæstionis tamen est, an duo vel tres
 testes, quos requirit Jus Canonicum
 requirantur per modum solennitatis
 ac ad valorem testamenti, an verò ad
 probationem duntaxat? Ego censeo,
 &

Dico 3. Duo vel tres testes, quos 7.
 requirit Jus Canonicum in cit: c. 10.
 probabilius pertinent ad solennitatem
 substantialem, ac ad valorem testa-

menti, & non præcisè ad hoc, ut per eos prebetur ultima voluntas. Proin, licet de hac voluntate testatoris alitunde, v.g. per manum testatoris agnitam, satis constaret, si tamen duo vel tres testes, & quidem idonei, ac specialiter rogati, non intervenissent, aut negotium non in uno contextu fuisset absolutum, testamentum (excepto piò) non valeret. Abb. Covarruv. & teste P. Schmier, licet adversario, *de success. hered. c.2. n. 28.* major DD. numerus. Probatur: Jus Canonicum in materia adiaphora seu indifferenti, ubi diversum à Jure Civili nihil statuit, sequitur leges Civiles *c. n. de N. O. N.* Sed Jus Canonicum quoad testamenta nihil diversi à Jure Civili statuit præter numerum testium, pauciores requirendo: ergo in materia testamenti quoad alia sequitur Leges Civiles, quæ proin etiam in foro Ecclesiastico, & in territorio Papæ, sunt observandæ, exceptò solò testium numero: atqui Jus Civile 7. testes idoneos & rogatos requirit ad valorem & substantiam testamenti ac per modum solennitatis substantialis: ergo & Jus Canonicum ad substantiam & valorem Testamenti requirit duos vel tres

tres
ter
c. 10
tem
men
est,
vain
3. te
in L
vel th
Divi
non
sole
prob
Vol
Civ
pres
ro t
qua
inni
cor
inre
setu
pre
jus
req
sub
tar
ven
vor

tres testes. eosq; idoneos, & speciali-
ter rogatos &c. *Objic:* Pontifex in
c. 10. cit: voluit reprobare solemnita-
tem Juris Civilis ad valorem Testa-
menti requisitam: ergo credibile non
est, quod ipse voluerit præscribere no-
vam solemnitatem substantialem 2. vel
3. testium; præsertim cum se fundet
in Lege Divina, vi cujus *in ore duorum
vel trium stat omne verbum:* sed de jure
Divino hic numerus testium utique
non requiritur ad valorem per modum
solemnitatis substantialis, sed solum ad
probationem actus. *R. dist: antec:*
Voluit reprobare solemnitatem Juris
Civilis aliquam, videlicet quam ex-
pressit, consistentem in majori nume-
ro testium. *C. antec:* Aliam quoque,
quam non expressit, & omnem sole-
mnitatem. *N. antec: & cons:* Omne jus
correctorium est odiosum & strictæ
interpretationis, atque ideo non cen-
setur plus correctum, quam sit ex-
pressum. Pontifex allegavit quidem
jus Divinum, duos vel tres testes nõ
requirens per modum solemnitatis
substantialis, exinde tamen non sequi-
tur quod Pontifex illos non requisi-
verit per modum solemnitatis, quia
non expressit, quod velit recedere à

jure Civili, testes [quos quidem exigunt plures, quam jus Canonicum, & quidem idoneos, ac specialiter rogatos] requirente per modum solemnitatis substantialis.

3. Dico 4. Testamentum imperfectum ex parte actus seu voluntatis (Id quod intellige de quacumq; alia ultima voluntate) seu quod quidem aliquis facere decrevit, vel jam inchoavit, vel sæpius dixit, se velle hunc aut illum instituere hæredem, hoc vel illud legare certis personis &c. morte tamen præventus, vel aliter impeditus, non perfecit, est nullum in utroque foro, ex & interno, etiamsi alias esset privilegiatum, nullas requirens solemnitates, uti Testamentum ad causas pias, inter liberos &c. Ita communis cum Covar: contra Abb: quia tali casu solum datur propositum testandi vel per ultimam voluntatem disponendi, non ipsum testamentum, vel voluntas de præsentis, aut actualis dispositio.

9. Dico 5. Testamentum imperfectum ex parte solemnitatis, seu dificiens in aliqua solemnitate ex hucusq; recensitis, regulariter est nullum & irritum, saltem pro foro externò, si nempe non

fit privilegiatum. Communis contra Bartol: & quosdam alios, propter claros textus in l. 9. 12. & 21. C. h. i. Dixi: Regulariter; excipitur enim casus, quo hæres ab intestato ipse percepit, ac fatetur voluntatem defuncti, alium pro hærede in tali testamento instituentis l. fin: C. de fideicom: Id quod etiam procedit de legato, vel fideicomisso, quod testator fecit in tali testamento imperfecto, & hæres ab intestato scit, & fatetur. §. fin: Inst: de fideicomiss: hæred: & l. 16. C. h. t. item l. fin: cit: ubi non tantum de Legatis & Fideicommissis, sed etiam de Testamentis, per verba: *ne quid falsitatis incurrat per duos forte testes compositum testamentum.* sic disponitur. Quod si hæres ab intestato id non fateretur, hæres tamen institutus, aut legatarius, sciret eum præsentem fuisse, quando testamentum, vel legatum fiebat, & audivisse, aut alias certò cognovisse voluntatem defuncti, aliam hæredem volentis, aut legatum relinquentis alteri, posset hæredi ab intestato, si prius ipse juret de calumnia, deferre juramentum, quo juret se nihil scire: quod si recusaret, hæreditas devolveretur ad hæredem institutum, vel legatum ad legatorium. l.

fin: &

fin: & §. fin: cit: Addidi, si non sit privilegium, de quo paulò post.

10. Quæres, an corruente propter defectum solemnitatis testamento etiam legata, & fideicommissa particularia, corruant? *R.* Si sint profana, corruunt, l. 29. *C. de fid. commiss.* Quia accessorium sequitur principale. Nec obstat, quòd in testamento adhibiti sint 5. testes, qui alios ad Legatum extra testamentum sufficiunt. *Excipe 1.* nisi testamento apposita fuerit clausula codicillaris, de qua infra, per l. 1. *ff. de Jure Codicill.* *Excipe 2.* casum, quo hæres ab intestato jam solvit legatum in testamento insolenni relictum, l. 2. *C. de fid. commiss.* l. 16. *cit:* Dixi: profana; nam pia legata subsistunt, quia hæc sunt specialiter privilegiata, & ideo per se stant, nec sequuntur summum principale, utpote quod non est æqualiter privilegiatum. *Objic:* Legata profana testamento pio insolenni inserta subsistentur, licet neque testes 5. fuerint adhibiti; ergo vice versâ etiâ subsistunt legata profana testamento profano insolenni & invalido inserta. *R.* *N. Conf:* Quia utrobique legata sequuntur principale, & valent, si istud subsistat, ac vicissim corruunt eodem corruente.

ii. Di-

Dico 6. Testamentum imperfectū 11.

ob defectum solemnitatis probabilius valet pro foro interno, & in conscientia vim habet tam quoad institutionē heredis, quā quoad legata in eo relictā. Ita cum antiquis Theologis & Juristis plerisque; Sotus, Molin. Saa, Fachin. l. 4. *Controv. c. 5.* Reiffenstuel h. t. n. 106. & alii contra Covar. Ferd Valsq. Lug: Haun. Arnold: Rath: P. Wiestner & alios recentiores non paucos. Prob: 1. Ex una parte valet tale Testamentum spectato jure Naturali, ex altera non probatur sufficienter irritatio à jure positivo statuta pro foro interno: ergo pro hoc foro valet. 2. Leges irritantes sunt odiosæ: ergo sunt restringendæ, c. 15. de R. J. in 6. Ergo Leges Testamentum imperfectum irritantes sunt restringendæ ad forum externum, præsertim cum in sensu proprio intelligi adhuc possint etiam taliter restrictæ, & insuper Reipublicæ adhuc satis sit consultum, si Judices teneantur tale Testamentum pronuntiare irritum, quod legibus humanis, regimen politicum externum principaliter spectantibus, conformari non sit. 3. Huc applicari possunt argumenta, quibus addit: de Consuet: nunc

340 LIB. III. TITULUS XXVI.

23. probavimus, leges simpliciter irritantes, & nullam mentionem facientes de foro interno, non irritare actus pro foro interno, v.g. electionem Prælati Ecclesiastici, & alienationem rerum Ecclesiasticarum, sine solennitatibus Juris factam. Unde meo iudicio multi graves DD. qui in his casibus nobiscum senserunt, hic autem discrepant, non satis consequenter loquuntur. Excipe tamen casum, quod res ad Iudicem deducta est, & iste contra valorem Testamenti sententiam tulit, cui utique in conscientia parere tenetur hæres in tali Testamento institutus, & condemnatus, utpote iuste & secundum leges proauntianti, & jus tribuenti hæredibus ab intestato.

12. *Obiici: 1. In §. 7. Inst: quib. mod. testam: infirm: Testamentum imperfectum absolute dicitur nullum, infectum &c. ergo pro utroque foro est nullum. 2. In l. hac consultissima 21. §. 1. C. h.t. sic habetur: ex imperfecto Testamento voluntatem defuncti tenere non volumus. Similia veperiantur quoque in aliis textibus: sed, ubi ipsa voluntas redditur inefficax, nec obligatio naturalis & in conscientia oritur, ut patet in Religiosis,*

offis, quorum voluntas & dispositio circa res temporales sine consensu Superiorum nullarum est virium, etiam in foro internò. 3. Non-voluntas nullam omninò producit obligationem, nec ullum tribuit jus: sed voluntas; absolutè irritata, est non-voluntas: ergo. 4. Lex iusta pro foro externò est etiam iusta pro foro interno, ut habet commune axioma: ergo etiam lex pro foro externo testamenta infœdennia irritans, procedit quoque in foro interno. R. ad 1. In d. § est sermo de testamento ex parte actus & voluntatis imperfecto, quod nempe testator non perfecit, præventus morte, vel aliter impeditus: quòd omnino nihil valere, jam supra nos ipsi docuimus. Sed hoc non quadrat, quia loquimur de testamento debitis solennitatibus desitute, & propter hunc defectum imperfecto. Ad 2. dicitur quidem ibi *voluntas non tenere*, at quia nihil additur de foro interno, rectè intelligitur solum de foro externò. Paritas cum Religiosis nulla est; quia horum voluntas, & dispositio, sine consensu Superioris facta, satis etiam pro foro interno intelligitur esse irritata per abdicationem omnis dominii, quòd

se exuunt, & ejus incapaces se faciunt ex dispositione Ecclesiæ per votum Paupertatis: sed disponens de re, cujus dominium non habet, ut q; nulliter agit pro orani foro: Testator autem disponit de rebus propriis, & suis. Ad 3. *dist. min.* voluntas, absolute irritata, est non voluntas pro foro externo. *C. Min.* Pro foro etiam interno, si id lex irritans non exprimat saltem virtualiter. *N. min.* Ad 4. *N. cony.* Est explicio axiomæ: lex justa pro foro externo est etiam justa pro interno, h. e. obligat in foro interno saltem ad aliquid, quia de essentia legis justæ est obligatio saltem ad aliquid, nempe ad quod Legislator intendit obligare; adeoq; lex justa pro foro externo essentialiter obligat: at lex irritans simpliciter non essentialiter, irritat etiam pro foro interno; nam irritatio pro foro externo tanquā absolute est possibilis, & separabilis ab irritatione pro foro interno simul: ergo lex simpliciter irritans non est extendenda ad forum internum, utpote obiosa & strictæ interpretationis. Litigat: mihi interest in effectu, an testamentum dicatur valere vel non valere in foro interno: ergo. *R. Anan-*

tec:
hære
cipi
perf
confi
sed t
d'bu
at pe
& le
nent
scian
no e
testa
oblig
linqu
men
tiam
actio
jura
licet
Lest
tis p
de A
D
ad c
tur
clasi
vel
quā
mife

tes: Si enim non valeret, non possent hæredes, vel legatarii, quidquam accipere, aut acceptum retinere ex imperfecto testamento, licet ipsis probè constaret de voluntate testatoris, sed teneantur omnia reddere hæredibus ab intestato: e contra, si valeat pro foro interno, hæredes instituti, & legatarii, licitè accipiunt, vel retinent hæreditatem vel legatum, licet sciant, Testamentum pro foro externo esse nullum; hæredes verò ab intestato, si sciant voluntatem defuncti, obligatione naturali tenentur ipsis relinquere, nisi velint impugnare Testamentum, & eo expugnato per sententiam Judicis relicta obtineant, quàm actionem & remedium nullitatis ipsis Jura concedunt, nec nos denegamus; licet denegare videantur Abb: Molin: Less: Eagnan. Huculq; de Testamentis *solemnibus*, nunc *de insolennibus*, seu *de Privilegiatis*.

Dico 7. Testamentum *Pium*, seu 13: ad causas *pias* (h. e. in quo instituitur pro hærede vel locus pius, ut Ecclesia, Monasterium, Hospitale &c. vel pauperes, etiam consanguinei non quàm consanguinei, sed ex pio motu misericordiæ &c. vel aliqua communitas,

nitas, aut persona, aut locus ex motivo spectante Dei cultum, vel animarum salutem, aut, ut vult Menochius, utilitatem publicam Reipublicæ politicæ) valet in utroq; foro, licet omni careat solemnitate, modò sufficienter constet de voluntate testatoris quocunq; modò. Communis & certa, hodie quoque apud plerosq; Legistas, dissentiente tamen Fachin. Ratio, quia Jus Canonicum (non Jus Civile, cui nulla in causas pias est potestas) observandum est in toto Orbe Christiano, etiam à Laicis in foro Civili, quoad has causas, per c. 7. & 10. de constit. c. 11. h.t. Sed Jus Canonicum in d. c. 11. reprobatur solennitates in testamento pio, se fundans in Lege Divina: *in ore duorum vel trium, stat omne verbum.* Neque dicas, in d. c. 11. à Pontifice requiri *duos vel tres testes legitimos*: quia hos requirit non tanquam solemnitatem, sed præcisè ad probationem, si aliunde non satis constare posset de voluntate testatoris. Si quidem Jus Canonicum nullibi ad valorem Testamenti requirit aliquam solemnitatem, ubi Jus Civile non requirit: atqui Jus Civile pro Testamento Pio nullibi requirit solemnitatem, imò

nec requirere potest; cum causæ piæ sint extra vel supra ejus sphæram ac potestatem. Proin Testamenta pia præcisè regulantur secundùm jus naturale, quod in testatore exigit usum rationis, actualem voluntatem, & potestatem disponendi, item secundùm Jus Divinum, Gentium & Canonicū, quæ plus non exigunt, quàm ut constet, sive ex scheda per manum testatoris, satis agnitam, scripta, sive per duos testes (uni enim testi non tenetur credere hæres ab intestato) sive per nutum ad interrogationem alterius sufficienter probatum, &c. Nec tibi scrupulum moveat, quòd Jus Canonicum requirat testes *legitimos*, casu quo per testes probari debet voluntas testatoris; quia per id solùm indicatur, quòd debeant esse testes, qui in aliis negotiis de Jure Canonico ad probandum sunt habiles, & hoc jus propterea repellere velit servos, infames infamiâ juris, excommunicatos vitandos &c. licet non reprobet testes, qui solùm de jure Civili sunt inhabiles. Sic etiam Testamento pio non obest, si hæreditas alterius arbitrio relinquatur; si instituatur hæres incertus, ut si dicat testator, pro hære-

346 LIB. III. TITULUS XXVI.

hærede instituo Deum, causas pias, pauperes in genere, vel quos elegerit Titius &c. quæ omnia secundum jus Civile Testamento profano obli-
ciunt, & valorem adimunt. Cœterum assertio non solum procedit de institutione hæredis, sed etiam de legatis piis, siue fiant extra Testamentum, siue in Testamento pio [quod tamen non procedit quoad institutionem hæredis, si Testamentum præcisè inchoatum, at non perfectum fuit ex parte voluntatis] siue in Testamento profano, nulliter condito, vel non adito ab hærede. Porro adverte, quod si Testamentum partim sit pium, partim profanum, debeant, omnes solemnitates juris adhiberi; alias enim quoad causam profanam illud non valeret, & pars causæ profanæ assignata cederet jure accrescendi causæ pice.
arg: § 5. Inst: de hæred: instit. cum nemo paganus, h. e. non miles, cedere possit secundum unam partem testatus, & secundum partem intestatus.

14. Dico 8. Testamentum patris vel matris, [vel aliorum ascendentium] inter liberos in utroq; foro valet sine omni solemnitate, si est nuncupativum modò de voluntate parentis constat

per te-

per te-
rò est
tes se
bere,
ment
Testa
mina,
vis r
possi
singu
quam
litter
fras.
ut, si
scrip
scrib
ri su
nunc
beris
legiti
stitut
rabil
tur
ex A
h. t.
gatu
viff
quo
re l
inte

per testes, vel aliò modò. 2. Si verò est Scriptum, requirit solemnitates sequentes: ipse parens debet scribere, vel saltem subscribere Testamentum: exprimere tempus conditi Testamenti: & liberorum omnium nomina, atque uncias, seu id, quòd cuiusvis relinquere intendit [quæ partes possunt esse inæquales, salvâ tamen singulis legitimâ] tam tempus autem, quàm uncias, exprimere necesse per litteras & verba integra, non per clausulas. Jus Bavar: tit: 34. art: 8. exigit, ut, si parens ipse non scripsit vel subscripsit Testamentum, sed alius, subscribant duo testes, vel ut omnes liberi subscribant. 3. In utroque, tam nuncupativo quàm scripto, singulis liberis sua saltem portio, quam vocant legitimam, relinquatur oportet titulo institutionis (non legati) seu sub honorabili nomine *hæredis*. Pars 1. sumitur ex l. 26. C. famil: hæresc: Pars 2. ex Nov: 107. c. 1. & Auth. quod sine C. h. t. Pars 3. ex Nov: 115. c. 3. ubi derogatum est Nov: 18. c. 1. & Auth: Novissima. C. de in off: test: Permittentibus quoquo modo liberis suam relinquere legitimam. Si verò in Testamento inter liberos relinquatur aliquid per-

forte extraneam tanquam nec ei [aliud est de legato] quoad hoc punctum non valet dispositio, lib: 26. cit. & l. 21. §. 1. c. h. t. Ceterum juxta communio-rem DD. sententiam Testamentum inter liberos, si non valet ut Testa-
mentum, valet tamen ut Codicillus, et si clausulam codicillarem non habeat expressam, cum dicta clausula præsumatur à parete subintellecta. Quod licet de jure communi aliqui negent, de jure tamen Bavarico loci cit. certum est.

15. Dico 9. Testamentum Militis, Ducis, & eorum, qui castra sequuntur militum causa, uti Medici, Chirurgi, Mercatores &c. si fiat in actuali conflictu, nullas omnino requirit solemnitates. 2. Factum verò in castris, sed extra conflictum actuale, duos hodie testes. 3. Conditum autem extra castra & actualem expeditionem, puta in hybernis &c. omnes solemnitates juris Communis exigit. 4. Et illud, cum in actuali pælio, vel in Castris factum est, post obtentam Missionem non durat ultra annum. Pars 1. liquet ex pr. Inst: de Militari testam: l. 1. §. 1. 15. C. de Testam. militis. Pars 2. ex Receff: Imper: de ann: 1512. tit. n. 2.

Pars 3.

Pars
16. C
ter e
D
val
fles
opus
gula
figill
res
rant
alms
fm: C
Rud
erisi
tates
etia
D
factu
spec
vel
l. 8.
citer
berit
teste
can
2. 1
Test
obu
L

Pars 3. ex cit. pr. & l. *Recess.* Imper: & l. 16. C. de Testam. nulli: Pars 4. sumitur ex l. 38. pr. ff. *cod.*

Dico 10. Testamentum *Rusticorum* 16.

valet cum 5. testibus rogatis, si 7. testes commodè haberi n-queunt, nec opus est, ut testes subscribant, vel sigilla apponant, si scribere nesciant, & sigillis careant: si tamen unus vel plures scribendi forent parati, isti deberant subscribere, & possent simul pro alius tamen 5. presentibus tamen. l. *fin. C. h. t. Recess.* Imper: cit.

Nomine *Rusticorum* juxta multos veniunt hic etiam alii ruri degentes propter paritatem rationis, imò juxta quosdam etiam Nobiles ruri degentes.

Dico 11. Testamentum tempore pestis 17 factum valet, licet testes 7. non sint specialiter convocati ad hunc actum, vel simul & semel praesentes non sint l. 8. c. h. t. Imò, si pestis valde atrociter saeciat, 7. testes difficillimè haberi possunt, sufficiunt 5. vel etiam 2. testes, ut DD. & consuetudo explicat d. l. 8. Et Gal. l. 2. *Observat.* 18.

18. testatur, in Camera Imperiali Testamenta tempore pestis coram duobus tantum testibus facta sustineri.

Dico 12. Testamentum publicum, 2

X2

seu

350 LIB. III. TITULUS XXVI.

seu quod vel sit oretenus coram aliquo Principe Romani Imperii, aut ejus deputato, vel in scripturam redactum & à testatore subscriptum offertur tali Principi, aut ejus deputato, cum precibus, ut Principis auctoritate sustineatur: Item Testamentum *judiciale*, seu quod vel sit *apud Aëa*, h. e. oretenus coram Judice, aut coram ejus deputatis, vel *ad Aëa*, h. e. quod in scripturam redactum, & à testatore saltem subscriptum offertur judici, aut ejus deputato, valet absque omni solemnitate, modò sufficienter constet, vel probetur, coram Principe aut Judice fuisse factum, vel eidem, aut deputatis, esse oblatum. Textus & DD. *in l. 19. c. h. t.* quia auctoritas Principis vel Judicis supplet omnem solemnitatem, omnemque fraudis suspicionem removet. Unde, cum hæc ratio testandi scillima sit, eò quod Judex vel Magistratus, utpote qui non necessariò est proprius, sed quilibet esse potest, etiam inferior, vel testatori subordinatus, aut aliis subiectus, neque necessariò pro tribunali sedens, fere ubi; ad manum sit, & cum simul sit securissima, utpote nullas requirens solemnitates, præ cæteris testandi modis suadenda est. Ut

Ut autem in praxi ritè et sine periculo aliquis testetur *ad Acta*, observare debet ista, 1. Ipse testator personaliter per se [non per alium, id enim sufficere negant Berlich. Carpzov. & alii] offerat Testamentum sigillò clautum judici, rogando, quatenus id sua auctoritate sustinere velit. 2. Si testator, fortè ab ægritudinem, adire nequeat judicem vel Consulem, eundem rogari curet, ut vel ipsemet ad se venire dignetur, vel saltem alios suo nomine deputare, qui suum Testamētum ad *Acta* recipiant, quibus illud offerat dicendo, quod in hac charta contineatur sua ultima voluntas, & rogando, ut ad *Acta* recipiant. 3. Ut de oblato Testamento satis constet, oportet illud offerre Judici, vel ejus deputato [si solus sit, nec Assessores stipatus, nec persona publica, uti est Notarius, vel Actuarius juratus] coram duobus testibus: vel eorum loco petere *recepisse*, seu attestationem de recepto Testamento; vel procurare, ut vel Judex ipse, vel per Notarium, aliumve deputatum, in exteriori facie Testamenti annotet annum, diem, & locum, quò Testamentum à se sit receptum, adjectis, subscriptione & si-

gillō proprio: sic enim Judex sufficiens prædat auctoritatem, & testes supplet. Sed ex his nihil est necessarium, si Judex constet ex aliqua Communitate, uti est Senatus, Regimen, Magistratus &c. eique offeratur Testamentum coram Consiliariis Conjudicibus, quia hi eminenter sunt testes. 4. Consultum est, ut testator demi fide in pulpito reponat schedam oblationis & receptionis testem, ut hæredibus & iis, qui ejus res post mortem scrutabuntur, constet de Testamento factio, & ad Acta reposito. 5. Non verò necesse est, ut testator Testamentum, Judici semel oblatum, non amplius repetat in vivis, sed perpetuo in ejus Archivis relinquat; quia non Archivi, sed Judicis auctoritate nritur. Quasi testator vellet, *apud Acta Nuncupativum Testamentum facere* domi suæ, iterum non sufficeret, si Judex foris, vel ejus deputatus foret præsens, sed opus esset, ut præter Judicem (eius deputatum) adesset vel persona publica nempe Notarius, vel duo testes, vel, si Judex esset Magistratus vel Senatus, duo saltem ejus membra, quibus rectè pro majori securitate adderetur Notarius, non per
modum

modum solemnitatis, sed ad legitimam probationem. Hactenus de Testamento, nunc de reliquis ultimæ voluntatis speciebus.

Dicto 13. *Codicillus est minus solen-* 19.

nis ultimæ voluntas, abque directâ hæredis institutione. Ex quo apparet differentia à Testamento duplex; quod nempe sufficit minor solemnitas, videlicet 5. testes, etiam non rogati, non iures &c. *l. fin. §. 3. C. de Codicilli.* licet testes simul debeant esse præsentibus, & totum negotium confici in uno contextu: dein quod directâ hæredis institutio in eo locum non habeat. *§. 2. Inst. eod:* ibi: *de. de actione hæredum Codicillis neque dari, neque dari potest. ne confundatur jus Testamentarum & Codicillorum.* Si igitur in Codicillis directâ institueretur hæres, talis dispositio non haberet vim directæ institutionis, sed tantum substitutionis indirectæ & fideicommissariæ. *l. 2. C. de l. 2. C. de l. idemque foret, ac si hæres ab intestato fuisset rogatus [id est iustus] à defuncto, ut hæreditatem daret vel restitueret illi, qui in Codicillo nominatus est. l. 3. §. de Jure Codicilli.* neque ut solveret legata. per *l. 2. §. de l. testamenti: manumissione.* Inter-

rim tamen hæredi huic ab intestato permittitur detrahere Trebellianicam, seu quartam partem hæreditatis, seu omnium bonorum testatoris, tempore restitutionis faciendæ repertorum deductis funeralibus & ære alieno. §. 7. *Inst. de fideicommissi hæredi* & si sit filiusfamilias, etiam legitimam, ut habet communis ex C. Raynutius, & C. Raynaldus h. t. praxi confirmatis. v. g. si hæreditas in Codicillo relicta sint 12. millia, filiusfamilias detrahere & retinere potest 4. millia pro legitima, & ex residuis 8. millibus iterum quartam partem, nempe 2. millia, pro Trebellianica, atque reliqua 6. millia restituere hæredi Codicillari. Idem obtinet in casu, quò corrumpitur testamentum, cui adjecta est clausula Codicillaris à testatore, volente, ut, si suum Testamentum forte non valeret in vim Testamenti, valeat saltem in vim Codicilli, vel meliori, quo potest, modo. per l. 1. C. de Jur. Codicill. & l. 76. ff. ad S. C. Trebell. Interim tamen datur casus, quò per Codicillum directè dari, & adimi potest hæreditas, nimirum si Codicillus sequatur vel præeat Testamentum, & in hoc testator se referat ad Codicillum, dicendo, quem Codicillis hæredem fecero

fecero, vel feci, hæres esto. text: clarus in l. 77. ff. de hæred: instit: Et l. 10. ff. de constit. Institut. quia in hoc casu Codicillus censetur esse pars Testamenti: licitum autem est in quacunque Testamento parte hæredem scribere: consequenter scriptus in tali Codicillo censetur esse scriptus in ipso testamento. Fieri autem Codicillus potest *cum vel sine testamento.* Si fiat cum testamento, eive adjiciatur, servit ad illud magis explicandum, vel ad mutandum per additionem aut detraktionem, vel ad assignandum legatum aut fideicommissum, ac de Jure Bavar: tit: 37. art: 2. non valet, nisi testator ipse scripserit vel subscripserit, ac simul diem & annum addiderit. Si *sine testamento,* tunc opus habet 5. testibus, ut dictum; & trahitur ad substitutionem fideicommissariam, ut pariter dictum, & explicatum, servit; ad hoc, ut designentur legata, ab hærede qui venit ab intestato, præstanda. Cæterum Codicillus, à *parvo codice* appellatus, licet ordinariè fiat in scripto, & sit charta ultimam voluntatem explicans; potest tamen etiam dari nuncupativus, seu clausula quædam vel dispositio oretenus prolata.

Dico

20. Dico 14. *Substitutio* est secunda hæ-
 redis institutio, seu *unius* (vel pluri-
 um) in *ultima*, *vel in ultima potestate*
vocatio. Primus igitur vocatus vocatur
 hæres *in illius*, secundus autem,
 tertius &c. loco vocatus dicitur hæres
substitutus. Dividitur in directam &
 indirectam. *Directa* est, quæ de ver-
 bis directis ita, ut substitutus con-
 quatur hereditatem [vel legatum]
 immediate ab ipso testatore sine alie-
 rius ministerio sive ius transmitten-
 tis, ut si testator dicat, *Cajus in ultio*
hæredem, si vero hæres non erit. (quia
 forte non volet, vel non poterit mor-
 te præventus, aut lege impeditus.)
Titius sit hæres meus: vel brevis, Ca-
jus sit hæres meus, cui Titium substituo.
Subdividitur in Vulgarem, quæ quilibet
à quolibet substitui potest & ex-
igit aditam hereditate ab intestato.
Vel in mortante substituto ante instituti-
onem, qui Pater filio impube-
ri, in patria adhuc potestate constitu-
to, si forte ante annos pubertatis mor-
eretur, substituit v.g. Cajum, ac fini-
tur, si filius vivo adhuc patre egre-
datur annos pubertatis, vel patriam
potestatem: atque in Remolarem, quæ
pater vel mater liberis mente captis,
 vel

DE TESTAMENTIS. 357

vel à jure prohibitis Testamentum facere, substituit alium heredem in eventum, quò in tali statu morerentur. Quando testator instituit plures hæredes, eosque sibi invicem ac mutuò substituit, ut, si unus eorum non sit heres, ejus portio accrescat alteri, vel alibi, appellatur substitutio *Reciproca*.

Substitutio *indirecta*, vel *Obliqua*, aut 2^a. *Fideicommissaria*, ut passim vocatur, quæ hodie frequentissimè fieri videmus, est quæ sit verbis indirectis, quibus hæres immediatè institutus, vel ab intestato succedens, gravatur seu obligatur hereditatem, vel totam, vel partem, vel rem certam alteri suo tempore restituere vel relinquere, ut si testator sic dicat: *Cuius est hæres meus, rogo tamen (id est, mando) ut mortuus hereditatem meam [vel partem] restituat Titio: vel, ut cedat Sempronio.* Proinde in hac substitutione hæres substitutus non immediatè ab ipso testatore consequitur hereditatem [vel legatum] sed mediante primo institute, per quem unum transferre in ipsum, seu potius consequitur ab herede gravato, vel obligato sibi restituere, qui vocatur *fideiuciarius*, vel *hæres fideicommissarius*, & in ejus fidei committitur hæreditas vel

terti

teri suo tempore restituenda, scilicet *fideicommissario*, ut appellatur substitutus, sine addito *hæres fideicommissarius*. Unde, si hæres directè & primò institutus, à quo jus transmitti deberet in substitutum, hæreditatem non adeat, regulariter evanescit hæc substitutio indirecta, quæ etiam vocatur *fideicommissum*, & quidem *universale*, quando fiduciarius jubetur, vel totam hæreditatem alteri restituere, vel certam illius quotam, v.g. tertiam, quartam partem: *particulare* verò, vel *singulare*, quando rem certam in particulari, vel in singulari. Particulare hodie non differt à Legato. § 3. *Inst. de Legat. l. 1. ff. de Legat. l. ibi, per omnia exæquata sunt legata fideicommissis*: licet differant quoadmodum relinquendi, nam legata directè, fideicommissa indirectè relinquuntur. Quando substituitur tota familia, ut frequentissimè fit apud illustres ad familiam in splendore conservandam, fideicommissum dicitur *Familiale* vel *Gentilitium*, & quidem *Primogenitura*, si primogenitus alicujus lineæ, & cum tota sua linea descendentium, ista autem extincta secundò genitis cum sua linea &c. vocatus seu substitutus sit: *Majoratus* verò, si testator

stator ordinavit, ut semper succedat
 natus maximus de familia, sive is de-
 scendat ex linea ultimi possessoris, sive
 sit ex alia linea, ejusdem tamen fami-
 liae. De reliquo *fideicommissum* saepe su-
 mitur *objectivè* pro ipsa re fideicom-
 missi vinculo ligata, sic enim dicimus:
 hoc castrum, hæc Hoffmarchia, hoc
 prædium, hæc domus &c. et *fidei-*
commissum saepe sumitur *objectivè* pro
 ipsa re fideicommissi vinculo ligata, sic
 enim dicimus: hoc castrum, hæc Hoff-
 marchia, hoc prædium, hæc domus
 &c. est *fideicommissum*, seu bonum ex
 voluntate constituentis necessariò re-
 linquendum aliis, nempe substitutis
 qui omnes a primo fidei committente
 jam sunt jus reale consecuti; quod
 proin ipsis interverti aut gravari ab
 hærede, vel possessore actuali, nequit
 per alienationem, hypothecationem
 &c. exceptis quibusdam casibus, qui
 sunt 1. si solvenda sint debita ipsius te-
 statoris fideicommittentis. 2. Si res
 servando servari nequeant, 3. Si alie-
 natio sit necessaria pro competenti do-
 te 4. Si alienatio sit utilis, ut si per-
 mutetur res cum utiliori. 5. Si omnes
 substituti, jus aliquod in fideicommissio-
 habentes, consentiant. 6. Si fideicom-
 missum

missum sit conditionatum, & conditio necdum evenit, licet in hoc ultimo casu alienatio post eventum conditionis retro annuletur tota Vid. Knipschild *de fideicom. famil.*

22. Unum adhuc observa, quod in casu substitutionis directæ vulgaris, si hæres institutus, non habens liberos, ingrediatur Religionem, ista succedat, non substitutus: item quod in casu substitutionis indirectæ, si hæres fideicommissio universali gravatus non habens liberos (saltem si sub conditione, *si sine liberis decesserit*, sive vocatus) ingrediatur Religionem, ista rursus succedat in perpetuum substituto, Utrumque sumitur ex *c. 8. de probat. Auth. Ingressi. C. de SS. Eccles. Auth. Nisi rogati C. ad S. C. Trebel.* ubi favore Religionis sublata sunt omnia substitutionum genera, Si tamen fideicommissum fuisset purum, & absque d. & ta conditione erectum, Religio excluderet substitutum, solum tandiu, quandiu, naturali vita fruitur ingressus Religionem, ut communior cum Alma limitat. Ulterius nota 1. quod in casu substitutionis fideicommissariæ, si directè & primò institutus non adeat hæreditatem, substitutus non acquirat jus succedendi, ni-

di, nisi substituta sit causa pia, quæ succedit, ut habet communis. 2. Quod hæredes non adita non transmittatur ad hæredes. *l. un. §. 5. C. de reduc. toll.* Ex quo, nisi fideicommissum sit purum, & insuper ali exp esse non sit futurum: tunc enim transmittitur ad hæredes fideicommissarii, licet iste moriatur ante hæredem, vel aditam ab ipso hæreditatem.

Dico 15. *Legatum est quædam donatio à defuncto relicta, & ab hærede præstanda. §. 1. Inst. de legat.* Per hoc quædam insinuat, quod Legata respiciant res particulares in specie, vel, Philosophicè loquendo, in individuo, fierique non possint, nisi circa rem certam ac determinatam: sic domus, vel pecuniæ quantitas, quæ legatur, debet esse certa. Per tò à defuncto relicta innuitur, quod legata rebus non habeant, nisi post mortem legantis, qua eveniente & hæreditate adita, statim ipso jure & absque prævia acceptatione transeunt in legatarium quoad dominium. *l. 32. ff. de Leg. 11. l. 5. §. 1. ff. quando dies legator.* sub conditione tamen nisi à Legatario postea repudientur: si autem repudiarentur, retro non fuissent illius. *l. 1. §. 6. ff. de*

quid in fraudem patris. Denique per totum ab hac parte perflanda indicatur quod Legatarius sub pœna amissionis nequeat propria auctoritate occupare legatum, sed expectare debent, donec ipsi tradatur ab hærede, l. 5. C. de Legat.

24. Dico 16. donatio mortis causæ est, quæ quis intuitu mortis (cujus expressa fieri mentio debet) aliquid revocabiliter donat, habendum irrevocabiliter post mortem donantis, & prius non revocantis; Con nuntis quoad rem ex §. 1. Inst. de donat. Differt à Legatò, cum quo fere coincidit, per hoc, quod requirat acceptationem donatarii vivente adhuc donatore. arg. l. 10. ff. e. d. Unde. si quis donet intuitu mortis, & moriatur ante acceptationem donatarii, legatum erit, non donatio mortis causæ. De hac jam diximus plura ad tit. de donat,

25. Dico 17. Ad valorem Donationis mortis causæ. Legati, Fideicommissi particularis, & Codicilli, si iste fiat sine Testamento, requiruntur 5. testes simul præsentis. & quidem per modum solemnitatis, non præcisè ad probationem. Ita verior contra Harpprecht & P. Pirhing. Prob. ex l. fin. §. C. de Codicill. ibi: in omni ultima voluntate.

tate, excepto testamento, quinque testes in uno eodemque tempore debent adhiberi. Sed ad probationem prædicti sufficerent duo vel tres testes: ergo, cum Jus requirat 5. testes, eos requirit ad valorem & per modum solemnitatis substantialis, sicut taliter requirit 7. testes in Testamento. Unde & *Passa Dotalis*, quæ sunt in vim ultimæ voluntatis [quod colligitur, si sponsus & sponsa ea in euntes sibi bona vel partem eorum relinquunt tanquam hæredibus, vel utantur verbis *successionis*; &c.] ad sui valorem opus habent 5. testibus, & validè, saltem à contrahentibus, altera parte etiam inscia, per se revocari possunt. Stryck: *de cautel: Testam: c. 24. à §. 28.* & alii communiter. arg. l. 7. *C. de pact: conv: § l. 32. §. 3. ff. de donat: int. vir. & uxor.* Quia nempe, si dictò modò ineantur, sunt verè aliqua ultima voluntas. Obiicit: In *c. 4. h. t.* approbatur legatum, quod audis verè is est relictum: ergo, si aliunde constat delegato, testibus non est opus, & si aliunde non constat, non nisi ad probationem requiruntur testes. R. ibi est sermo de legato pio, ad cuius valorem nec nos requirimus testes, sed solum ad probationem. Si

Verò evinceretur, quod ibi agatur de legato partim profano, tamen plus non dicitur, quàm quod legatum fieri valeat cretenus & per verba. quod iterum non negamus; & quia de numero testium ibi nihil disponitur, rectè quoad legata profana dicitur Jus Canonicum non dissentire à Jure Civili, §. testes requirente ad valorem. Ceterum, si hæres ab intestato ipse audivisset, ultimam voluntatem legantis, utique testes nulli, etiam ad probationem duntaxat, opus forent. §. *fn: Inst: de fideicommiss: hæred. l. fin: C. de fideicommiss:* Pariter si hæres jam solvit legatum siue 5 testibus relictum, revocare nequit, per l. 2. C. cod: & l. 26. C. h. t.

§. II.

Reliqua de Testamentis.

Ubi etiam de Hærede, Hæreditate, Legitima &c.

26 Dico 18. Testari, seu Testamentum facere, possunt generaliter omnes, qui nullo Jure prohibentur, l. 1. C. de SS. Eccles: ibi: nihil enim est, quod magis hominibus debetur, quàm ut supremæ voluntæ.

luntatis -- liber sit spiritus, Et licitum, quod iterum non redit, arbitrium. Prohibentur autem aliqui Jure Naturali, uti mente destituti, ita et muti & surdi simul, qui nec loqui, nec audire percipere quicquam possunt, adeoque nec voluntatem suam satis exprimere: præterea nihil habentes, quod referre potes à jure humano rerum suarum dominio exutas, quales sunt rei criminis læsæ Majestatis, contrahentes incestuosum matrimonium quoad certos hæredes: Religiosos, item filios familias quoad bona profectitia. Alii Jure Civili, uti usurarii manifesti, excommunicati propter hæresim, ubi hæresis non est tolerata (quamvis alii excommunicati, etiam vitandi, sint capaces testandi) percussor Cardinalis, & Clerici de bonis Beneficialibus superfluis, etiam ad causas pias. Denique alii Jure Civili, uti prodigi declarati, impuberes [licet habeant sufficientem usum rationis] ne quidem cum consensu tutoris, quia Jus non permittit testamentum pendere ab alieno arbitrio, consequenter nec tutoris; quamquam puberes sine consensu curatoris testari valeant; filiusfamilias quoad bona adventitia regularia.

ria, & irregularia, rursus ne quidem cum consensu Patris, quia juxta *Legem 12. tabularum* factio testamenti ad patrem familiis, pertinet, licet aliud sit de bonis castrensibus, vel quasi castrensibus. Quocirca quicquid habetur propter infirmitatem; condemnati ob sanctorum rebelliam, damnati ad mortem, vel ad metalla, seu ad perpetuos carceres, deperati & banniti, seu ex toto Imperio Romano proscripti; denique omnes de iure intestabiles, h. e. quibus ab ipse Lege fides Testimonii ferendi adempta est. *l. 26. ff. qui testantur; fac. poss.* Cæcus non est quidem inhabilis ad testandum, sed præter 7. testes debet necessarium adhibere Notarium, vel, si Notarius haberi nequeat, ejus locum octavum testem. *l. 8. C. eod.* Ceterum qui de solo Jure Civili sunt inhabiles ad testandum, facere Testamentum ad causas pias non sunt prohibiti: sic filiusfamilias testari potest de bonis adventitiis ad causam piam &c, quia causæ piæ non subjacent dispositioni Juris Civilis. Favet quoque *l. 1. C. de SS. Eccles.*

Offic. 1. Filiusfamilias de bonis adventitiis, saltem cum consensu patris, potest donare mortis causâ etiam ad finem

DE TESTAMENTIS.

567

finem profanum. l. 7. § 4. ff. de donat: ergo etiam testari. 2. Clerici habent plenum dominium bonorum Beneficialium, etiam, superfluum, atque de his validè disponunt per actus inter vivos, etiam ad causas profanas, uti docuimus ad tit. de pecul. Clerici: ergo etiam validè testantur de hisce bonis tam ad causas profanas, quàm ad pias. R. ad 1. N. Conf: nam donatio mortis causâ, quia requirit acceptationem donatarii, æquiparatur actui inter vivos, & ided ex alieno arbitrio (consensu patris) pendere potest; non verò Testamentum. per l. 5. § 17. ff. l. 1. C. qui Testam: fac: poss. Ad 2. N. iterum conf: quia Testamenti factio specialiter Clericis reperitur prohibita in Can: Episc: 19. caus: 12. q. 1. c. 9. h. t. At

Quæres, an consuetudine introduci 27 possit, ut Clerici de bonis Beneficialibus superfluis non modo ad causas pias, sed etiam ad profanas, validè ac licitè testentur? R. cum Covar Navar: Ricc: Viviano, Garc: Azor, & Barb: J. E. U. l. 3. c. 17. num. 67. ff. contra Panorm. Tanner, Pithing, Engel, Reiffensuel, P. Franc. Schmier, & communem antiquorum, affirmativè. Quoad cau-

ad causas pias facillè conspirant. Adversarii nobiscum, quoad profanas probatur i. quia Clerici sunt domini reddituum superfluatorum, & ex solo præcepto Ecclesiastico tenentur superfluos erogare in causas pias, ut *l. de Pecul; Cleric;* ostendimus, ac insuper sacro Testamento ipsis solum prohibetur jure Ecclesiastico: sed omni præcepto & juri Ecclesiastico per consuetudinem rationabilem, & legitimè præscriptam derogari potest. *C. fin. de consuetud.* ergo. Quidquid est obtinibile per privilegium Pontificis, obtinibile quoque est per consuetudinem, saltem in memoriam. *c. 26. de P. S. c. 9. de Offic. Ordin. in 6.* sed per privilegium Pontificis obtineri potest potestas validè & licitè testandi de superfluis ad causas tam profanas, quàm ad pias, & defecto tale privilegium Clericis indistincta Romano concessum est à Sixto IV. in *Const. Etsi universis.* à Julio III. in *Const. Cupientes.* à Paulo V. in *Const. In iminenti.* & ab Innoc. XII. anno 1697. simile privilegium est datum Jacoco Edmundo, Episcopo Eudesiensi 3. Ab actu ad potentiam est bona argumentatio: sed actu rationem consuetudinem in variis Diocessibus.

præsertim vicinis, hanc ipsam consuetudinem vigere conspicimus, eamque jam pridem in Diocesi Constantiensi vigentem superant Confirmationes Synodales ejusdem Diocesis, quamvis moneant Clericos, ut in suis Testamentis *piarum causarum rationem habeant*. Nec hujusmodi consuetudini reclamant Episcopi aut Summus Pontifex; quid tamen facere tenerentur, si illa esset illegitima, aut contra jus naturale vel Divinum. *Obicit*: Hæc consuetudo non potest esse rationabilis: ergo: *R. Antec*: Rationabilis vel inde redditur, quod per facultatem liberè testandi refrænatur Clericorum luxus, pompa, prodigalitas, item quod inde allicuntur viri Nobiles, aut aliis dotibus indigues, ad amplectendum Statum Ecclesiasticum, si sciant, se suis, quos amant, ex redditibus Ecclesiasticis aliquid posse post mortem relinquere. Alia adducere objecta supervacaneam duco, quia pleræque fundantur in falso supposito, quod Clerici non sint domini reddituum superfluatorum, vel saltem eos teneantur jure Naturali vel Divino in pias causas expendere, Dico 19. Essentiale est omni Testamento, ut in eo instituatur hæres aliquis,

370 LIB. III. TITULUS XXVI.

quis, unus vel plures. §. 4. *Inst. de hæred: inst: l. 3. ff. de his, quæ in Testam: deiciunt. V. non potest, ibi: non potest ullum Testamentum valere, quod hæredem non habet.* Unde inst tut o hæredis dicitur esse basis & fundamentum Testamenti. Videndum tamen est 1, quinam possint institui hæredes. 2. Quinam debeant. 3. In qua re. 4. Et quomodo. Sed priùs

- 29 Quæres, quid & quotuplex sit hæres? R. 1. Hæres dicitur, qui vel ex dispositione Legis, vel ex voluntate Testatoris vi Testamenti, succedit in universum jus defuncti, seu in omnia jura, activa & passiva, commoda, & onera seu debita, defuncti, *l. 37. ff. de acquir: vel o mitt: hæred: l. 59. ff. de R. J.* Unde & pro eadem cum defuncto persona habetur. R. 2. Hæres, qui succedit ex dispositione Legis, vocatur *hæres ab intestato*: qui ex Testamento institutus. R. 3. Qui necessariò debet institui, saltem in aliqua parte bonorum, vel, si iusta adeit causa, nominatione exheredari, dicitur *necessarius*, & si tempore, quò mortuus est testator, fuit in ejus potestate patria, *suus*; quia potius retinet hereditatem, quàm succedat, uspotè eadem cum defuncto, cum

cum adhuc viveret persona ex fidei iuris: qui autem instituitur, ita ut potuisset non institui, appellatur *romularius*, vel etiam *extraneus*, quavis scilicet loquendo extraneus in jure opponatur heredi suo, licet aliis necessarius instituendus sit. Ceterum de jure Prætorio & recentiori §. 2. *Idem de heredi: qualis: & diff: & l. 57. ff. & requir: heredi:* nullus nunc datur heres necessarius in hoc sensu, quod hereditatem repudiare nequeat, vel ab ea abstinere.

Dico 20. *Hæredes esse.* & institui possunt omnes, tam personæ singulares, quam communitates, quibus non obstat specialis prohibitio juris. *pr. l. 1. & l. 31. ff. de heredi: instit.* Prohibentur autem aliqui ut *incapaces*, uti hæretici non tolerati: apostatæ: decessarii, quibus hodie æquiparantur beneficii habito Imperii: damnati ad metalla, quibus æquiparantur damnati ad triremes: damnati ad ultimum supplicium, liberi perduellum: & reorum læsæ Majestatis: persequentes, percontantes, vel capientes Cardines, civitates hostium: communitates Judæorum: & quævis Collegia illicitum: item Ordines Religiosi, bonorum temporaria-

poraliam etiam in communi non capaces, uti Franciscanorum strictæ observantiæ, Capucinorum: Religiosi in particulari aliorum Ordinum; si tamen inducantur, Ordo vel Monasterium, in quo sunt, succedit: item si per naturales ultra unciam resp. in patris legitimam sobolem habens: ac spurii ex damnato coitu nati respectu utriusque parentis. Alii autem repellantur ut indigni, scilicet qui vi vel fraude prohibuerunt defunctum condere Testamentum, vel mutaret qui testatorem occidit, vel occisum non invenit, cum facillè potuisset, vel qui occisorem testatoris non accusat, participationem expectando. Si h. situtur in morte, succedunt illi, qui s. hæredes ab intestato: si indigni fuerint Filius, cum obligatione tamē solvendi debita. & legata ac fideicommissa juxta vires hæreditatis. Ita etiam c. c. DD. ex variis Legibus.

3^o Dico 2^o. Hæredes institui debent, seu preparari sunt ita, ut si prætereantur, Testamentum vel sit nullum, vel saltem revocabile per quendam inoffensam. Tres sunt 1. Descendentes, in p. liberi legitimi sive emancipati sint filii, nec non legitimi deinde nepotes

tes ac neptes. 2. In defectu descend-
 entium ascendentes, nempe pater &
 mater, ac in horum defectu avas &
 avia &c. 3. Germani, & consanguini
 fratres ac sorores, at solum in ca-
 su, quò ipsis præteritis institueretur
 persona turpis, v.g. meretrix, concu-
 binarius, incestuosus, adulterinus, aut
 quicumque infamia laborans, aut etiam
 alia macula, qua in Germania laborant
 carnifices, & excoriatores animalium.
 Sed 4. necesse non est, ut prædicti in-
 stituantur in tota hæreditate, sed solum
 in parte, quæ vocatur *Legitima*. 5.
 In hac tamen debent institui ut hære-
 des, seu honorabili institutionis seu
 hæredum titulò vocari, non per mo-
 dum legati &c. 6. Atque sine one-
 re, v.g. fideicommissò, quò gravetur
 Legitima. Pars 1. habetur *pr. § 3.*
5. Inst. de ex hæred. lib: Auth: non licet C.
de liber. præ: § Nov. 115. c. 3. Pars 2.
in Nov. cit: c. 4. Pars 3. *in l. 27. C. de*
in offic. testam: Pars 4. in l. 6. § sub-
juncta Auth: Noviss: C. de in offic. testam:
Pars 5. in d. Nov. pr. Pars 6. l. 32. l.
36. § 1. C. de in offic. testam. Si igitur le-
 gitimæ adijceretur onus, vel conditio
 odiosa, pro non adjectis haberentur:
 quòd tamen plurimum patitur limita-
 tiones

tiones, cuiusmodi centum omnino adducit Ford: Vsq: de *Succeſſ: Et ult: vol: tit: de Teſtatoris potentia an. 406.* Sic, ubi filie ſuſtines renuntiare debent partem hereditati, dote congrua congrua contentæ, non conceditur ipſis actio ad ſupplementum, licet illa dos accepta non adæquet Legitimam. Et vel maxime tunc ſuſtinetur onus legitimæ, quando adſcitur in bonum publicum, vel ad conſervandam Familiæ Nobilis ſplendorem.

- 3^a. Dixi in aſſertione 1. *Si prætereantur*, h. e. ſi nulla fiat eorum mentio, quæ vel inſtituuntur ut hæredes, vel exhæredantur diſerte. Quamquam ſtrictè loquendo præteriri dicuntur hæredes neceſſarii, in patria poteſtate non contrari, hi autem dicuntur *exhæredari*: quæ tamen differentia hodie ſaltem in præxi, non obſervatur. Dixi 2. *Et Teſtamentum vel ſit nullum*, quod contingit, ſi hæres ſuus prætereatur, vel repudiante per quærelam inofficioſi, quod ſi locum habet, ſi alius hæres neceſſarius prætereatur, v. g. filius emancipatus, parentes, frater germanus vel conſanguineus, caſu quo inſtituitur perſona turpis, inſi D. Verlomer de Moſt. acquir. per Univerſitat.

tat. a. 5. q. 5. n. 9. cum aliis putat. id
 procedere etiam casu, quò frater ger-
 manus præteritus, licet non instituitur
 persona iuris per l. 1. ff. & l. 21. C.
 eod. Per *querelam inofficiosi* intelli-
 gitur 20. o. quæ dicitur hæredibus re-
 cessuris, in Testamento contra pietatis
 officium præteritis, competere ad
 quinquagennium (in ordine ad petendâ
 Legitimam ad 30. annos) adversus
 hæredes institutos, ut rescissio per
 sententiam Testamenti hæredis, ab
 institutis jam edita, restituatur sibi
 quasi ab intestato. Sed quia recepta
 praxis, ut ajunt, & Jus Bavar: tit: 35.
 art: 1. habent Testamentum, in quo ex-
 hæredatur vel prætereuntur descen-
 dentes vel ascendentes sine justa cau-
 sa, vel ea in Testamento non expressa,
 pro irrito, locum obtinet *remedium nul-
 litatis*, ac proin *querela inofficiosi* ad re-
 scissionem fere solis hodie fratribus
 dabitur. Dixi 3. *Legitimi*, h. e. legiti-
 ni nati, item adoptati in potestate ad-
 optantis constituti. Liberi naturales
 respectu matris tantum [non patris]
 sunt hæredes necessariò instituendî:
 sed de Jure Bavarico, si mater habeat
 liberos illegitimos, debent esse legiti-
 mati. Dixi 4. in *Legitima*. Sed hinc

Quæ-

3^o Quæres, quid sit *Legitima*, & quantā esse debeat? R. 1. Est illa portio hæreditaria, quæ hæredibus necessariis necessario debet relinqui in Testamento. R. 2. Legitima respectu descendendum, nempe liberorum &c. si non plures, quam quatuor sint, est *triens*, seu tertia pars totius hæreditatis, seu bonorum à patre relictorum [v.g. ex 12000. relictis 4000.] quæ remanent deducto ere alieno, & expensis funeris, non autem, feudalibus: si verò sint plures liberi quàm quatuor, est *semis* seu *semissis*, hoc est, dimidia pars hæreditatis totius; quæ pars [*triens*, vel *semis*] æqualiter est dividenda inter liberos. *Auth: Novissima cit: Nov: 18. c. 1.* R. 3. Respectu parentum, & ascendentium est iterum *triens*, qui inter ipsos, & fratres germanos, si quos habuit defunctus dividi debet. *Nov. cit. juncta l. Papinianus §. 8. ff. de inoff: testam.* R. 4. Respectu fratrum & sororum est *quadrans*, seu quarta pars hæreditatis. v. g. 3000. ex 12. l. 8. cit. quæ, licet quoad descendentes & ascendentes sit correctâ à d. *Nov:* quoad fratres tamen, quando ipsis debetur Legitima, non est correctâ, ut habet communis. Quæ
ut ri-

ut ritè intelligas, scire te oportet, mas-
sam totius hereditatis dividi in 12. un-
cias, seu partes: {duodecima pars vo-
catur *uncia* duæ *unciae sextans*, quasi
sexta pars hereditatis: tres *unciae*
quadrans, id est quarta pars; quatuor
unciae triens, h. e. tertia pars: quinque
unciae quincunx: sex *unciae semis*, seu
media pars: septem *unciae septunx*: o-
cto *unciae bes*, quasi bis triens: novè
uncia dadrans: decem *unciae dextans*:
undecim *uncia denix*, tota denum her-
editas *as*. §. 5. *Infi. de heredib. instit.*
Unde haeres ex *asse* (vel *universalis*)
dicitur, qui universaliter est institutus
in omnibus bonis defuncti: qui autem
in certa tantum parte, v. g. in trien-
te, in sextante, in dextante &c. dici-
tur institutus *in certa quota*. Si libe-
ri &c. quibus debetur legitima, sunt
quidem instituti quoad Legitimam, sed
in portione Legitimam non adaequan-
te, habent actionem *ad supplementum*,
non *quædam inofficiosa*. Quod si aliqui
ex heredibus necessarii à testatore
jam in vivis aliquid acceperint per mo-
dum dotis, donationis propter nupti-
as &c. id in Legitimam computari, &
consari debet, nisi testator expressè
contrarium voluerit, text. & DD. in

l. i. ff. de C. de Col'at. Nov: 18. cit. c. 6. ubi aut quo iura aequaliter corriguntur. Considerari tamen non debent scriptus, quos pateris fecit in educandis liberis, suorum, opificii, vel artis ad discendæ causa.

- 33 Petes, an & quomodo hæredes, quos diximus esse necessarios, exhæredari possint? R. 1. Possunt licitè & v. l. de ex hæredari ex iusta causa, in jure expressa, scilicet in *Nov: 115. c. 3. 4.* si nempe filius violentas manus intulerit parenti: gravem injuriam ei intulerit: vitæ infidias fluxerit: cum Noverca rem carnalem habuerit; hæreticus evaserit, ubi hæretici non tolerantur: si filia ante 25. annos elegerit esse meretrix &c, Et tales causæ exhæredandi liberos & descendentes referuntur quatuordecim in *cit: Nov: exhæredandi autem ascendentes ibidem cæto causæ produntur, & notanter adduntur in principio hæc verba: præter ipsas nulli liceat ex alia lege ingratitudinis causas opponere, nisi quæ in hujus constitutionis serie continentur* Unde inter LII, magna versatur lis, an ob aliàs causas a què graves, vel etiam graviores, quàm ibi specificatæ repetiuntur, liceat parentibus exhæredare liberos.

liberos. Jus Bavar. insuper permit-
tit exhaeredationem, si filius ante
30. & filia ante 25. ætatis annum ab-
que consensu parentum nupserit per-
sonæ turpi. Causas exhaeredandi fra-
tres germanos invenies in *Nov. 22. c.*
47. R. 2. Ut exi. loc. eliciari d. fiat, opus
est, ut filius vel filia expresso nomine
proprio [non sub conditione, vel in co-
dicillo, qui non est pars Testamenti]
exhaeredetur, prohi. debet exhaereda-
tio fieri nominatim, purè & in Testa-
mento, aliàs est invalida. & Testamen-
tum est nullum. *pr. Inst. de exhaer. l. 1. c.*
2. 3. ff. de lib. & posthum. §. 2. Inst. de Co-
dicill. Ut verò excludatur etiam qua-
rela inofficiosa. & rescindibilitas Testa-
menti, debet exhaer. datio fieri cum e-
legio, id est. cum expressione causæ,
quam Jus approbat, & simul ab haere-
de instituto probari veritas causæ. *Nov.*
115. c. 3. ibi si hæc differentia non fuerint,
nullum exhaeredatis lib. ris præiudicium ge-
nerari, sed quantum ad institutionem haere-
dum pertinet, Testamento etiam nudo (vel si-
cillo nimirum) ad parentum hæreditatem
tanquam ab eis facto ex æqua parte per-
tineat &c. Nec hodie, saltem in proxi,
illam inter liberos, in patria potestate

Z

consti-

380 LIB. III. TITULUS XXVI.

constitutos & emancipatos, inter ex-
hæredatos & præteritos, differentiam
observari, communius notant DD. *ex*
d. Nov. c. 3. & 4.

34. Dico 22 Hæres institui potest qua-
cunque verborum forma, & in quacun-
que Testamenti parte, initio, medio, fi-
ne, vel in Codicillo, qui sit adjectus vel
annexus Testamento. 2. Etiam sub con-
ditione propriè dicta, seu de futuro
contingenti, sive sit causalis, sive pote-
stativa, h. e. cujus impletio est in po-
testate hæredis instituti. Pars 1. con-
stat ex l. 15. C. h. t. l. 77. ff. de hæredib.
instit. Pars 2. ex §. 9. Inst. & l. 6. seqq.
ff. eod. Excipitur tamen hæres suus,
qui sub conditione casuali de futuro
institui nequit. l. 10. & fin. ff. de Condit.
Instit: Unde talis conditio habetur pro
non adjecta, & institutio pro pura &
absoluta; sicut etiam, si hæres institua-
tur sub conditione impossibili, v. g. *si*
Titius per aërem volaverit, aut sub con-
ditione turpi, v. g. *si fratrem occiderit*. l.
1. l. 14. ff. eod: §. 1. Inst: de hæred: instit:
Idem quoque est, si persona, quæ nun-
quam adhuc fuit in Matrimonio, in-
stituatur sub conditione, *si non nubat*. l.
62. seqq: ff. de condit: & demonstr: quæ
leges, licet loquantur de Legatis sub

tali

tali e
men à
redita
verò
tione,
trio t
Semp
tum e
red. in
um, si
confe
test, i
tii. C
tus e
de fu
stame
seu i
nisi in
Di
in Te
stitut
2. Li
quot
&c.
gular
ceph
us n
Omr
& l.
mo P

tali conditione relictis, communiter tamē à DD. extenduntur etiam ad hæreditatem. *arg: Nov: 123. c. 37.* Si quis verò hæredem institueret sub conditione, cujus eventus dependet ab arbitrio tertii, v. g. sic: *hæredem instituo Sempronium, si Titius voluerit*, Testamentum est omnino nullum. *l. 68. ff. de hæred. instit.* sicut enim supremum elogiū, seu ultima voluntas, de Jure Civili conferri in alienum arbitrium non potest, ita neque conditio in arbitrium tertii. Cæterum in casu, quo quis institutus est sub conditione honesta possibili de futuro, tamdiu manet suspensa Testamenti vis quamdiu pendet conditio, seu non purificatur; conditio enim, nisi impleatur, nihil ponit in esse.

Dico 23. Hæres (unus, vel plures)³⁵ in Testamento institutus, censetur institutus in omnibus bonis testatoris. 2. Licet sit institutus solum in certa quota, v. g. in quadrante, dodrante &c. 3. Vel etiam in re certa, seu singulari, v. g. in fundo Tusculano, Bucephalo, 1000. florenis &c. modò alius non sit simul institutus ut hæres. Omnia membra fundantur in §. 7. *Inst. & l. 1. §. 4. ff. de hæred. instit.* quia nemo paganus [id est, non miles] potest

382. LIB. III. TITULUS XXVI.

partim testatus, partim intestatus decedere. l. 7. ff. de R. J. cum Testamentum sit *intēgra* voluntas & dispositio de cumulis bonis post mortem; per quod etiam differt inter alia a Codicillo, Legato &c. atque ideo nemo etiam potest cum duobus Testamentis decedere, bene tamen cum duobus vel pluribus codicillis, sine testamento factis. Unde hāredi in certa quota, vel in certa re instituto, debetur tota hāreditas *jure accrescenti* tanquam hāredi ex asse; intellige, si aliunde sit capax totius hereditatis. *Modo uti dixi, alius non sit simul institutus ut hāres: si autem simul alius foret institutus simpliciter & universaliter, vel salt. in in certa quota, & tunc institutus in re certa haberetur pro legatario, & solum caperet illam rem certam: vel alius quoque in re certa institutus esset, nullus verò simpliciter, vel universaliter, aut in certa quota, v.g. sic: Titium & Caium hāredes instituo, vobis, ut Titio detur domus mea, & Cajo suppellex argentea, & quilibet capiat illam rem certam, tanquam praelegatum. in residua autem hāreditate succedunt aequaliter. arg: l. 9. §. 13. & l. 35. ff. de hāred: instit.*

Quæ-

Qu
alien
de S
Obje
Insti
12. q
Ry. 1
12, in
alien
alien
cit: c
tam
nus
gatu
§. 4.
tas.
prob
Eccle
Civ
ad l
D
lata
duo
terti
nem
dum
rio.
tas
retu
titor

Quæres, an hæres possit institui in re 36
 aliena? R. negativè ex *Auth: Ingressi C.*
de SS. Eccl: propter defectum domini.
Obijc: Valet Legatum rei alienæ. §. 4.
Instit: de Leg: favet quoque *can: 5. caus:*
12. q. 5. ergo & institutio in re aliena.
 R. N. Cuius quia illud permittunt Ju-
 ria, illud negant. Dein nec legatum rei
 alienæ valet, si legatus ignoravit esse
 alienam, sed solum, quando scivit. §. 4.
cit: quo casu tenetur hæres rem lega-
 tam cum re iusto pretio, & si eam domi-
 nus nollit vendere [ad quod non obli-
 gatur] Legatario dare rellimariorem.
 §. 4. ubi in quo nulla reperitur iniqui-
 tas. Jus Canonicum tamen specialiter
 prohibet legari rem alienam, quæ ad
 Ecclesiam pertinet. *c. 5. h. t.* Sicut Jus
 Civile specialiter prohibet legari res
 ad Imperatorem spectantes.

Dico 24. Hæredi, qui quum sibi de 37
 latam hæreditatem adiit, competunt
 duo remedia ad eam consequendam à
 tertio, qui eam detinet, nempe *petitio-*
nem hæreditatis in Petitorio, & *interdi-*
ctum quorum bonorum in Possessio-
 rio. Si verò alicui deberetur hæredi-
 tas non Jure Civili, sed Prætorio, da-
 retur *petitio bonorum* in Pe-
 titorio, & *interdictum quorum bonorum* in

*rectum in Possessorio Judicio, t. t. ff. de hæred: petit & de poss. ff. bonor: & de interd. quorum bonor: Dixi 1. delatam; defertur autem hæreditas, quando aperitur, & certo constat, quis sit hæres vel ex testamento, vel ab intestato, ita ut statim eam adire vel repudiare possit, prout voluerit. Dixi 2. adiit: aditur autem hæreditas, quando hæres vel verbis, vel factis declarat, se hæreditatem admittere, seu sibi vindicare: Si declaret verbis, hæc aditio vocatur etiam *agnitio*: si factis, v. g. res hæreditarias distrahendo, æs alienum solvendo, debita exigendo &c. strictè dicitur *pro hærede gestio*: Si hæres suus adeat, Juridicè appellatur *inmixtio*: sicut vice versa, si hæres suus declaret, se hæreditatem non admittere, appellatur *absentio*, si extraneus, *repudiatio*. Et aditio, & repudiatio fieri nequit sub conditione, quia est actus legitimus, qui non recipit conditionem. l. 77. ff. de R. J. Effectus aditionis est acquisitio domini rerum hæreditariarum, item transmissio hæreditatis ad hæredes adeuntis: hæreditas enim non adita regulariter non transmittitur. l. un. §. 5. C. de caducis toll. cum nemo possit plus juris transferre in allos, quam ipse habue-*

habuerit. c. 79. de R. J. in 6. Dixi 3.
hæreditatem. Sed

Quæres, quid sit hæreditas? R. Obje-38
ctive sumpta sunt res hæreditariæ, seu
universitas, res & jura omnia a defun-
cto relicta complectens. l. 20. ff. de
hæred: petit: l. 62. ff. de R. J. Si autem
sumatur formaliter pro jure hæreditario,
est successio in universum jus, quod
defunctus habuit, l. 62. cit: h. e. jus suc-
cedendi in omnia jura defuncti: quod
jus est incorporale, & dividi nequit:
quando autem adis hæreditatem, tota
quidem statim fit tua cum omni jure,
non tamen mox res singulæ. l. 208. ff.
de V. S. & hinc singulas non potes vin-
dicare, sed si alius detineat, per peti-
tionem hæreditatis consequi debes.

Dico 26. Hæres adeundo hæredita-39
tem contrahit obligationem non mo-
do solvendi omnia defuncti debita, li-
cet hæreditatem excedant. 2. Sed et-
iam legata à defuncto relicta. 3. Ne ta-
men nimium ipsi immineat præjudici-
um, Jus ipsi indulgit facultatem & tem-
pus deliberandi, intra quod inquirere
potest, quanta sit hæreditas, quanta
debita, & legata exsolvenda, & qui-
dem integer annus à die, quo scivit se
hæredem: licet, casu quo non urge-
rent

rent aditionem creditores defuncti vel legatarii, 30. anni sint ipsi ad adeundam hereditatem concessi. Quia tamen neque hoc pacto semper fuit hereditibus consultum. 4. Alterum ipsis beneficium, nempe *Inventariu*, est indultum, licet eo utendi non sit imposita necessitas, sed solum concessa facultas. Pars 1. constat inde, quod hæres reputetur eadem persona cum defuncto, consequenter easdem quoque contrahat obligationes. Pars 2. ex §. 7. *Inst. de oblig. quæ ex quasi contr. nascuntur* editio hereditatis est quasi contractus cum legatariis, quo his (non vero aliis creditoribus) se obligare censetur hæres. Pars 3. ex t. t. §. 1. & 2. *de her. deliber.* Pars 4. ex l. *fin. §. 2. de test. l. eod.* Est autem *Inventarium* nihil aliud, quam legicina & specifica annotatio omnium bonorum, forum, & datorum &c. defuncti: eas confectio inchoari debet intra mensem à tempore, quo hæredi innotuit hereditatem sibi esse delatam, atque solvi intra tres menses à dicto tempore, atque subscribi ab hærede, vel à Notario ad id rogato. Quoad modum rectè attenditur confectio locorum. Quamvis autem non tenetur de jure (Sed) nulli hæres ad

confectionem Inventarii (licet jus Bavaricum sit: 43. a. 1. jubeat in quatuor casibus, etiam in vitis hæredibus, auctoritate publica confici) sibi tamen valde consult, si confici procuret; consequitur enim sequentia privilegia. 1. An eius hereditatem non tenetur ultra vires hereditatis solvere creditoribus & legatariis. 2. Nec attendere, quis creditorum habeat privilegium præstationis. 3. Potest retinere vel adducere Falcidiam, quam deducere non possit, si Inventarium non curaret confici; quod multi etiam extendunt ad Trebellianicam, item ad Legitimam, si hæres suus se immisceat hereditati non confecto Inventario. *Nov: 1. c. 2. §. 2. Auth: Sed cum C. ad L. Falcid:*

Quæres, quid sit *Falcidia*, & quid Juris circa illam? 1. *Falcidia* est quarta pars bonorum testatoris, quæ deducto ære alieno & expensis funerealibus reperiuntur tempore mortis, & hæc debetur hæredi (institutio, vel venienti ab intestato) plurimum & ita gravato legatis, ut his solutis ei non remaneat quarta pars bonorum defuncti. §. 1. 2. 3. *Inst: de Lege Falcid:* sic dicta à Tribuncle plebis *Falcidio*, hanc legem deo ponente, ut si factè testator mi-

niis legatis fere exhaustisset hæreditatem, hæredi maneret saltem quarta illius pars, quam ille, de omnibus legatis, iuxta illorum proportionem aliquam defalcando [inò etiam de donationibus mortis causa. l. 5. § 18. C. ad L. Falcid.] consequetur. Fere sicut *Trebellianica* conceditur hæredi, qui fideicommissò universalì tam expressivo gravatus est, ut ipsi non remaneret quarta pars hæreditatis. An de fideicommissis particularibus excessivis detrahi possit *Trebellianica*, aut *Falcidia*, disputatur. R. 2. *Falcidia* [idem fere est de *Trebellianica*] non habet locum 1. in Legatis piis *Auth. Similiter C. ad L. Falcid.* 2. in privilegiatis, quando nimirum res singulares ita relinquuntur, ut non alienentur a Legatariis, sed ad hæredes transeant. arg. l. fin. C. de reb. non alien. 3. In testamentis militum. l. 7. C. ad L. *Falcid.* 4. Si Testator expressè prohibuit deductionem *Falcidiæ*. Nov. 1. c. 2. §. 2. ubi recessum est a Legibus antiquis. 5. Si hæres se reum fecit criminis *expilatæ hæreditatis*, surripiendo vel negando aliquid de bonis hæreditariis: imò si solummodo suspectum non conficiendo inventarium. Nov. cit:

c. 2. §. 1. & 2. Jus Bavaricum tit: 38: art: 2. permittit Falcidiam etiam in legatis piis, & privilegiatis, casu quo ad eam non sufficiunt alia legata: & econtra testatori non permittit prohibitionem Falcidiæ.

Dico 26. Adire hæreditatem pos-⁴¹ sunt omnes, qui se obligare, repudiare autem, qui adire. Communis. Unde nec adire, nec repudiare possunt Pupilli sine autoritate tutoris. l. 5. C. de Jure delib. l. 5. C. de repud. & abstin. hæred. Et qui semel adiit, repudiare amplius non potest. l. 4. C. eod. excipitur hæres suus. l. 6. C. eod. Ex parte autem adire & ex parte repudiare nulli licet l. 1. 2. 10. ff. de acquir. hæred.

Dico 27. Testamentum semel vali-⁴² dè conditum, resolvitur quadruplici modo. 1. Irritatione quando ex parte testatoris supervenit defectus, nempe si patitur capitis diminutionem, vel maximam, si fiat servus, vel minimam, si alterius juri subjiatur patiendo se arrogari ab alio. 2. Destitutione, quando ex parte hæredis emergit defectus, ut si hæres esse vel non potest, vel non vult. 3. Ruptione, quando intervenit mutatio voluntatis in testatore, seu revocatio Testamenti prius facti, vel factis,

ctis. vel factis: nam Testamentum, & quælibet ultimarum voluntas usque ad suprema spiritum pro libitu revocabilis est. *l. 1. §. de adim: Legat: l. 22. §. de Leg: III.* ubi: nemo enim cum sibi per se legem facere, ut à priori (suprema voluntate) ei revocare non licet: & adeoque revocationi non obstat pactum. vel clausula omni dispositioni contrarie derogatoria, Testamento adjecta, modò revocans testator dicat, prioris voluntatis se poenituisse. *l. 22. cit:* imò ne iuramentum de non revocando adjectum obstat ita, ut revocari *valeret* nequeat, vel etiam *valeret*, si iusta causa revocandi superveniat. Ut *nudis verbis* revocari valeat Testamentum, requiruntur duo copulativè, nempe ut deremium à tempore conditi Testamenti colluxerit, & revocatio fiat vel apud Aëta, vel coram tribus saltem testibus. *l. 27. §. l. 1. l. 2.* Ut autem factis censetur revocatio, opus est vel cancellatione totali, aut Partiali, vel sectione novi Testamenti vel superveniens potestumi. *Cancellatio totalis* est, quando testator delet totum Testamentum scriptum per lineas cancellatum & per modum crucis ductas. *partialis*, quando delet partem substantialem, v. g. omnes hære-

des, nomina testum, totius signacula, tabulas incidit aut lacerat. *Fallit* enim Testamenti tunc rumpit prius Testamentum, quando posterius validè est conditum, live deum sit solemne live privilegium. Si tamen prius Testamentum fuisset inter liberos [id est tunc de Testamento pio, si alterum esset ad causas profanas] non revocaretur per posterius, nisi solemne sit, expressam mentionem faciens prioris, aut eorum 7. testibus declaret testator, se nolle prius. valere *Nov. 107. c. 2.* Sed & *Supervenientia posthumi* rumpit Testamentum, quando nempe testatori post editum Testamentum ex iusto matrimonio nascitur filius, vel ab ipso aliquis arrogatur in filium, aut adoptatur descendens. Denique 4. officio *Judicis* precedente *querela inofficiosa Testamenti*, & qua jam superius n. 57. dictum est. Atque hæc communiter sunt recepta inter DD. ac in Legibus fundata. Verū

Dubitabis, an Testamentum, quod ⁴³ quis fecit ante ingressum Religiosis, rumpatur vel irritetur per Professionem Religiosam ab ipso emissam? R. Cum communi negativè: quia rptionis vel irritationis sufficiens non apparet ratio. *Objic.* 1. Testamentum rumpitur

pitur per agnitionem posthumi: sed per Professionem testatori quasi nascitur filius posthumus, nempe Religio vel Monasterium. Per capitis diminutionem irritatur Testamentū: sed Professus Religionem patitur capitis diminutionem, cum desinat esse sui juris. R. ad 1. *N. minor.* nam Monasterium, saltem extra casus Jure expressos, non habetur loco filii, sed potius loco parentis respectu Professi. Ad 2. *N. iterum min:* non enim patitur propriè diminutionem capitis, in quam Leges Civiles statuerunt irritationem Testamenti.

- 44 Dico 28. Executio Testamenti pertinet ad Executorem, vel *Testamentarium*, quem Testator nominavit, vel, si Testator nullum nominavit, ad *Datum*, quem dat Judex vel Magistratus, vel ad *Legitimum*, seu *Legalem*, quæ ipsa Lex determinat. 2. Si verò nec testator nominavit Executorem, nec Judex constituit, vel Lex, tenetur hæres illam facere, præstando legata &c. etiam pia. 3. Nullus tamen invitus, nisi vel expressè vel tacitè jam semel susceperit officium executoris, ad id cogi potest regulariter. Pars 1. per se patet; cum ratio naturalis exigat, ut sub-
- venia-

veniat personam iam de mortuis, omni auxilio destituta, & ut ultimæ voluntates non destituantur effectu: quod curare vel maximè spectat ad constitutos vel rogatos executores. Pars 2. habetur *c. 3. & 6. h. t.* excipiuntur tamen [nisi aliud habeat consuetudo] legata pro redemptione captivorum, & alimentatione pauperum facta, & casus, quo causa pia in genere [v.g. pauperes] hæres est instituta; pro his enim casibus Jura volunt Episcopum esse executorem. *l. 28. C. de Episc: & Cleric: Nov. 131. c. 11.* Pars 3. sumitur ex *c. 19. h. t. & l. 17. C. de Procurat.* Excipe, nisi in Testamento denominatus sit executor, & nullus id oneris in se suscipere velit: tunc enim Episcopus Clericum, vel Magistratus Sæcularis Laicum compellere potest *arg. c. 3. c. 17. h. t. per l. un. C. qui pro sua jurisd: ne ultimæ voluntates careant effectu, quæ sunt causa mixti fori, ut detur locus præventioni, ut docet communis cum Abb. inc. 6. cit: in 3. Favet c. 17. cit. & Nov. 131. c. 10.* Sic etiam hæres, ubi nullus alius est constitutus executor, cogi potest. *per c. 6. cit.*

Dico 29. Executio, si testator certum tempus non designavit, debet fieri statim

statim & sine mora. *c. 6. cl. C. l. 47. ff. de Testat. l. 1.* Et hæc obligatio pro foro interno vel idcirco statim urget, quia Legatus ipse additam l. antea statim statim sunt domini legatorum. *l. 40. §. 2. ff. de Testat. c. 1.* & ceteris ex dilatione executionis ipsis dantur, & cessant eis prejudicium, si forte Missæ v. g. queratator petat, dissentiantur, orni p. c. l. ro foro externo statutum est, ut, si executor, semel monitus, intra annum non exequatur, quæ testator voluit, perdat omnino id, quod ipsi alias ex Testamento competere, siue sit hæreditas, siue legatum, ac potestas exequendi devolvatur ad Episcopum in saltem quo ad causas pias, & si ibi monitus non exequatur ultimam testatoris voluntatem, etiam ante anni lapsum dictis commodis privetur. *Nov. 131. c. 10. 11. c. 3. h. t.*

46 Dico 30. Executio fieri debet stri-
ctè juxta voluntatem defuncti, si de ea satis constet, ita quidem, ut executor, nisi sit Episcopus, regulariter non possit commutare ultimas voluntates, ad causas pias testantium, in alios usus, licet evidenter meliores. 2. Si verò de ultima voluntate non satis constet, juxta mentem defuncti rationabiliter præsumptam. Pars 1. est certa

ta ex l. 120. ff. de V. S. ubi insinuat-
 tur, quod voluntas & dispositio testa-
 toris sit habenda pro lege: & ex l. 19.
 pr. ff. de condit. & demonstr. ubi innuitur,
 quod ultima voluntas velut *Regina* do-
 minari debeat. Quod autem executor
 commutare regulariter non valeat di-
 spositionem testatoris claram, sustinet
 communis ex Trid: f. 22. c. 6. de ref.
 Clem. 2. de Relig. dom. & l. 120. cit. Dixi
 1. Regulariter: si enim legatum nequi-
 ret amplius, vel non nisi difficillimè,
 applicari causæ vel loco pio, ad quem
 fuit destinatum, tunc ex præsumpta
 testatoris voluntate posset applicari in
 alium usum pium: licet deceret, vel
 etiam oporteret consilium vel consen-
 sum Episcopi petere, cujus vel maxi-
 mè est interpretari ultimas voluntates.
 Dixi 2. Nisi sit Episcopus; huic enim,
 quamvis multi cum Molin. Barb. Pir-
 hing negent, alii tamen probabilius,
 favente praxi, concedunt potestatem
 commutandi ultimas voluntates ex justa
 causa utilitatis, pietatis &c. propter
 Trid: loc: cit: ubi sic ait: in commutatio-
 nibus ultimarum voluntatum, quæ non nisi ex
 justa & necessaria causa fieri debent, Epi-
 scopi tanquam delegati Sedis Apostoli & sum-
 mariè & extrajudicialiter cognoscunt &c.

Nec obstat *Clem: cit:* quæ adjicit hæc verba: *ultrâ Sedis Apostolicæ Auctoritate;* quia intelligi debent vel de commutatione in usum minus pium aut utilem, vel de facta sine justa causa: vel illi derogatum est per Trid: Dixi 3. *Ad pias causas testantium;* siquidem Testamentum vel legatum profanum commutare ex justa causa, utilitatem vel necessitatem publicam spectante, ad Sæcularem Magistratum vel Principem supremum pertinet, per l. 4. ff. de administratione rer. ad civit. pertin: Pars 2, Assertionis fundatur in æquitate naturali, quæ exigit, ut Testamenti executio, ubi clarè non constat de voluntate defuncti, fiat juxta mentem ipsius verosimiliter & rationabiliter præsumptâ; præsertim cum juxta communem DD. & Leges in ultimis voluntatibus conjecturæ attendi pluriùm debeant.

- 47 Quæres, quæ sint partes Executoris circa refectionem Testamenti, & conscriptionem Inventarii? R: Hoc maximè dependet à particulari locorum consuetudine. Hac seclusa pertinet refectionis potius ad judicem, quàm ad Executorem: est autem refectionis duplex, *privata*, nimirum aperitio vel inspectio, quæ fieri solet statim post mortem ad
ad in-

ad instantiam hæredum. ut constet, quid testator ordinaverit circa fune-
ralia, executionem &c. & *solennis*, seu
publicatio, quæ primum completis su-
neralibus, & *trigesimo* celebratò, ubi hæ-
redes aut testator illum celebrari vo-
luerint, fieri consuevit, citatis ad illam
omnibus interesse habentibus, quibus
originale exhibetur, & iis qui cese-
derant, communicatur copia. Testamen-
ti, relicto spatio hæredibus adeundi
hæreditatem, & aliis si velint, impu-
gnandi Testamentum. Postea confi-
citur Inventarium, de quò supra n. 39.
quæ confectio licet spectaret ad Exe-
cutorem Testamentarium in præsen-
tia hæredum, apud cives tamen & ple-
bejos in Bavaria non sine interven-
tu Judicis Ordinarii, tit. 43 a. 2. qui in
eadem Bavaria statim post obitum ob-
signat bona defuncti omnia, exceptis
iis, quæ ad usum quotidianum sunt ne-
cessaria. Confectò Inventariò confi-
gnantur bona defuncti Executori, qui
finita executione tenetur hæredi
coram Judice rationes reddere
executionis suæ.

TITU.

Aa2

TITULUS XXVII.

De Successionibus ab Intestato.

SUMMARIUM.

1. *Successio quotuplex, præsertim ab intestato quid sit?*
 2. *Classes succedentium ab intestato.*
 3. *Primò succedunt Descendentes, & quales?*
 4. *In eorum defectu Ascendentes, & quomodo?*
 5. 6. *Si & isti deficient, Collaterales, & quinam prius?*
 7. 8. *An aliquando succedat Uxor, aut Fiscus?*
 9. *Quis succedat Clericis, & Novitiis?*
 10. *An valeat pactum de succedendo, vel non succedendo?*
1. *Successio ab intestato opponitur successionem ex Testamento, & est acquisitio hæreditatis extra casum Testamenti & ultimæ voluntatis, seu quando defunctus decessit intestatus, h. e. quando vel nullum Testamentum, aut aliam dispositionem fecit, vel quando quidem fecit Testamentum, sed invalidum, vel validum quidem, sed postea destitutum, ruptum, vel annullatum. Hæc successio vel est Civilis seu Legitima, quando*

DE SUCCESSIONIBUS AB INTESTATO. 399

ex *dispositione Legis* seu *Juris Civilis* vocantur aliqui ad hæreditatem, sicut per Testamentum vocantur ex *voluntate hominis*. Vel est *Prætoria*, quando Prætor aliquos vocat, de *Jure Civili* aliàs non vocatos, uti sunt liberi jam emancipati, & cognati, quos jus Prætorium admittit ad succedendum parentibus & cognatis. l. 2. ff. *Unde legitimi*. l. 1. ff. *Unde cognati*. Rigor autem *Juris Civilis* solum admittit constitutos in patria potestate, & agnatos. §. 9. *Inst. de hæred. quæ ab intest. l. 1. cit: pr.* Atque hæc successio Prætoria vocatur etiam *bonorum possessio*. Vel est *Feudalis*, quando aliquos vocat Jus Feudale, de qua nos ad tit: *de Feud: supra*. Vel est *Statutaria*, quando Statutum. vel *Consuetudinaria*, quando observantia loci aliquos ad succedendum vocat. Vel denique est *Pactitia*, quando per pactum *affirmativum* acquiritur alicujus hæreditas, aut per *negativum* ei renuntiatur in aliorum favorem. Hic solum agetur de *Civili* ac *Prætoria*, & breviter de *Pactitia* in fine.

Dico I. Tres sunt ordines seu classes de *Jure Civili* & *Prætorio* succedentium ab intestato, nempe descendentium

dentium, & collateralium defuncti. *Nov: 118. c. 1. 2. 3.* Itaque

3. Dico 2. Ante omnes alios ab intestato succedunt soli descendentes, nempe parentibus liberi naturales, & legitimi simul in capita: si verò liberi non existent ulli, succedunt nepotes & neptes, & hi, si descendant ex una tantum stirpe, etiam in capita: si verò ex pluribus liberis, in stirpes: demum si unus vel plures ex liberis essent supersuites, alius autem aut plures essent demortui, relictis tamen liberis, isti liberi, & respectu defuncti nepotes, succedunt tantum in stirpes. *Nov: cit. c. 1. §. 6. Inst. de hæred. quæ ab int. st. - l. 2. C. de suis & legit: hæred.* Ratione, quia liberi & nepotes in linea recta verò parentum & avorum ad bona à se relictà vocari censentur per *l. 220. §. fin: ff. de V. S.* imò & naturali æquitate, quæ dictat, liberos & descendentes alii debere ex bonis eorū, à quibus vitam hauserunt. Dixi 1. *Naturales, & legitimi simul*, sive sint sui, sive emancipati, sive mares, sive foeminae, sive jam nati, sive in utero adhuc existentes, sive sæculares, sive Clerici, aut Religiosi Religionem successionis capacei professi; sed loco horum

horum succedit Religio. Idem jus succedendi competit legitimatis per subsequens matrimonium. *Naturales tantum, vel bastardi, item spurii, succedunt quidem matri & ex linea materna ascendentibus aequaliter cum legitimè natis, non tamen patri, cui nunquam succedunt spurii, seu veli d quæsti, cum horum pater sit incertus, naturales verò tunc solùm, quando pater non habet legitimam uxorem, nec prolem legitimè natam, at in sextante tantùm, seu in duabus unciiis, cum à matre, si adhuc vivat, dividendis; de Jure autem Bavarico insuper requiritur, ut nec adsint consanguinei collaterales patris; nepotes autem naturales à successione avi paterni semper excluduntur. l. 2. l. 8. ff. unde cognati. Auth: licet C. de Natural. lib. Nov. 89. c. 12. §. 4. & 6. inf. Stat: Bavar: tit: 39. a. 2. 3. 5. Sed nec matri, si Illustris sit, & prolem legitimam habeat, succedunt spurii. l. 5. C. ad S. C. Orfit, debentur tamen ipsis alimenta ex bonis matris. Nati ex damnato coitu nec matri, nec patri succedunt, imò nec alimenta ipsis debentur Jure Civili. Nov: cit. C. ult. Sed negari alimenta nec Jus Canon: c. 5. de eo, qui duxit, quam poluit &c.*

Et. nec æquitas naturalis patitur. Legitimi per rescriptum [seclusa consuetudine opposita, quam quidam vigere ajunt] non succedunt parentibus in præsentia legitimè natorum, nisi Princeps, qui solus id potest, specialiter legitimaverit in ordine ad successionem. Dixi 2. *in capita*, seu in partes æquales juxta numerum capitum seu personarum in eodem gradu existentium, nempe quot sunt personæ succedentes. Dixi 3. *in stirpes* [vel *stirpem*] ubi nempe non attenditur numerus personarum, sed stirps, vel stirpes ex quibus descendunt hæredes, v. g. pater reliquit tres liberos, unus tantum ante patrem defunctus est relictis 5. liberis: isti 5. liberi succedunt omnes simul sumpti in tertia parte hæreditatis patris, & respectivè avi, quia non succedunt *jure proprio*, & ex propria persona, sed *jure repræsentationis* & in persona sui parentis, cui, si supervixisset tempore mortis patris, tertia pars fuisset debita.

4. Dico 3. In defectu descendantium succedunt ascendentes legitimi proximi, nempe pater & mater, in capita & in portione æquali, vel solus pater, si mortua jam prius est mater, si autem &

tem & hæc præmortua fuisset, avus
 [vel avia] paternus aut maternus,
 exclusis semper remotioribus gradu,
 & omnibus collateralibus; nisi 2. ad-
 essent fratres germani, vel sorores
 germanæ defuncti, h. e. qui utrumq;
 parentem: patrem, & matrem, cum
 defuncto communem habuerunt, seu
 duplici vinculo sunt conjuncti; hi enim
 cum ascendentibus succedunt in capi-
 ta, & eorum, si qui præmortui sunt,
 liberi in stirpes; si tamen 3. nullus ger-
 manorum superviveret, & soli eorum
 liberi adessent, excluderentur penitus
 ab ascendentibus. *Auth: defuncto C. ad
 S. C. Tertul: Nov: 118. c. 2. Nov: 127.
 c. 1. Dixi, exclusis remotioribus gradu.*
 Est autem *gradus* nihil aliud, quam u-
 nius personæ ab altera in eadem linea
 [recta vel obliqua seu collateralis] di-
 stantia. Quoad computationem gra-
 duum in materia successionis attendi-
 tur Jus Civile, quod quidem in linea
recta, ascendentium vel descendenti-
 um, non differt à Jure Canonico, & pro li-
 neâ rectâ ab utroq; Jure traditur hæc
 regula: *tot sunt gradus, quot sunt gene-
 rationes, vel quot sunt personæ una de-
 mptâ, nimirum communi stipite. Pro
 lineâ, autem collateralis, seu transversâ
 discre-*

discrepat Jus Civile à Jure Canonico, & eandem sequitur regulam, ità ut proin in linea transversa non detur primus gradus. & frater & soror, vel duo fratres, jam distent duobus gradibus, quia duæ intercesserunt generationes, vel duæ saltem reperiuntur personæ dempto patre, communi stipite. Quæ regula in sequenti successionis ordine erit observanda. Quare

5. Dico. 4. In defectu tam descendentium, quàm ascendentium [nempe liberorum & nepotum, ac parentum & majorum, in linea recta] succedunt consanguinei collaterales, videlicet 1. fratres (& sorores) germani in capita, & unius præmortui liberi in stirpem, exclusis unilateralibus, nempe *consanguineis*, qui eundem cum defuncto patrem, non eandem sortiti sunt matrem, & vicissim *uterinis*, qui ex eadem quidem matre, non autem ex eodem patre procreati sunt; imò liberi germanorum, etiam soli, excludunt fratres unilaterales. 2. Ubi non existant fratres germani, succedunt fratres unilaterales, tam uterini, quàm consanguinei, si adsint utriusque classis, & quidem probabilius æqualiter sine distinctione inter bona, utrum ea pro-

vene-

venerint ex matre vel patre, quia bona, postquam pervenerunt ad fratrem, fraterna evaserunt, & non amplius, sunt paterna vel materna. 3. In defectu omnium fratrum & sororum, & ex eis natorum liberorum, vocantur ad successionem in capita reliqui consanguinei, propinquiore gradu, exclusis remotioribus, in infinitum, non attento sexu, vel duplici vinculo, vel jure representationis, quod jus representationis sicut in linea ascendente datur nunquam, & in descendente in infinitum, ita in collateralis datur quidem, at ultra fratrum filios non extenditur. Sumuntur hæc omnia ex Nov. 118. c. 3. *Auth: cessante cum duobus* seqq: C. de legitim: hæredib: l. 2. §. 2. 4. 5. ff. de suis & legit: hæred: Intelligenda tamen sunt de fratribus legitimè natis, vel per matrimonium legitimatis; nam naturales & spurii, nisi sint uterini, non succedunt, nec legitimati per Rescriptum, fratribus legitimè natis, licet sibi invicem succedunt.

Objic: 1. Est commune axioma ex l. 13. §. 2. C. de legit: hæred. desumptū: maternis cedant materna, paterna paternis: ergo fratres uterini non succedunt consanguineis fratribus in bonis à patre ad

tre ad hos translatis, nec vicissim consanguinei, seu ex eodem patre progenerati, uterinis seu ex eadem matre genitis, in bonis à matre ad hos translatis. 2. In § ult: *Inst. de successu cognat:* jus succedendi in collateralibus restrictum est ad decimum gradum consanguinitatis: ergo non datur in infinitum. R. ad 1. *N. Cons: Et suppositum*, quod bona, à parentibus in fratres semel transmissa, sint adhuc paterna vel materna: dein l. 13. cit: derogatum est per *Nov: cit:* Ad 2. Ibi Imperator solum dicit, quod consanguinei succedant, *etsi decimo sint gradu:* adedq; hunc gradum præcisè ponit pro exemplo remotæ cognitionis vel agnationis, ultra quem ordinariè illa probari amplius non potest, non verò excludit remotiores.

6. Quæres, an liberi fratrum & sororum, qui fortè omnes iam sunt præmortui, superstites soli succedant in capita, vel in stirpes? R. in capita, l. 2. cit: §. 2. *Commatia Spirens: §. 38. de anno 1529.* Ratio, quia si nullus amplius superest ex fratribus vel sororibus, cessat fundamentum repræsentationis, neque soli fratrum diversorum filii repræsentant personam patrum

trum suorum. Aliud foret, si vel² unicus ex fratribus superest.

Dico 5. Casu quò deficiunt omnes⁷ consanguinei, tam collaterales, quàm ascendentes & descendentes, defunctus autem reliquit uxorem, illa de Jure Prætorio succedit in bonis mariti, ac vicissim maritus in bonis uxoris, *l. un. C. Unde vir & uxor.* nisi existant Pacta dotalia, aut nisi statutum, vel consuetudo loci aliud exigat. Si verò adsint liberi, vel alii consanguinei, tunc seclusis pactis dotalibus, statuto, vel consuetudine loci, quæ omnino observari debent, de Jure Civili uxor marito, & vicissim succedit vel in quarta parte bonorum defuncti, si ejus consanguinei non sunt plures quàm tres, vel in portione virili, si plures sint, sed solùm tunc, quando defunctus fuit dives, & superstes conjunx est pauper. *Auth: Præterea. C. cod: Nov: 117. c. 5.* Si uxor concurrat cum liberis, solum usumfructum suæ portionis; si verò cum consanguineis aliis, proprietatem consequitur. Quomodo de Jure Bavarico sibi succedant conjuges, & quid cuilibet vel ejus hæredibus post mortem alterius cedat, præsertim quoad acquæstus, seu bona, quæ

408 LIB. III. TITULUS XXVII.

na, quæ communi utriusq; operâ confiante Matrimonio acquisita sunt, tam in casu, quò liberi adiunt, quàm quò non adfunt, videri potest in Statutis Bavar: tit: 1. a. r. 3. 4. 10. & ibi Cancellar: Schmid.

8, Dico 6. Casu quo & omnes consanguinei, & uxor quoque deficit, defuncti bona cap't Fiscus, seu ærarium Principis, l. 1. & 4. C. de bonis va ant. l. 10. Si verò defunctus vixit in aliquò Collegiò legitima auctoritate instituto, huic cedunt illius bona. Si autem fuit peregrinus, illa occupat Episcopus eroganda in pias causas. Auth: omnes peregrini. C. communia de success.

91 Quæres, quis succedat Clericis, item Novitis in Ordine Religioso, vel etiam Religionem professis? R. 1. Clericis habentib's bona patrimonialia, quasi-patrimonialia, parsimonialia, aut industrialia, succedunt consanguinei proximi. In beneficalibus congruæ sustentationi superfluis Ecclesia, in quâ habuerunt Beneficium, uti & in patrimonialibus, si nullos habent consanguineos. c. 1. h. t. c. 1. & fin: de pecul: Cleric. c. 12. de testam. Nisi utempe aliud obtineat consuetudo, vel privi-

privilegium, vel Camera Apostolica, aut Episcopus habet jus spolii, ut vocant. R. 2. Novitiis, si non fecerint aliam dispositionem, uti possunt, succedunt proximi consanguinei excludo Monasterio. Idem est, si Novitius ex speciali privilegio ante expletum Novitiatus annum, ratione morbi emittat Professionem, & moriatur. R. 3. Professis non tam succedit, quam retinet Monasterium illa bona & jura, circa quæ ante Possessionem aliter non disposuerunt. *Auth: Ingressi, C. de SS. Eccl: can: 7. 9. caus: 19. q. 3. c. 2. de testam.* Si autem Religio non foret capax donorum bonorum temporalium, statim post emissam Professionem succederent, Professi hæredes ab intestato, perinde ac si morte naturali fuisset defunctus.

Dico 7. Successio pactitla de Jure 10 Communi non valet, si vel per pactum negativum renuntietur hæreditati alicujus certi & determinati adhuc viventis. *l. fin: ff. de suis & legit. hæred: vel per pactum affirmativum agatur de successione in bonis alicujus determinati & viventis adhuc, ac non consentientis, aut in consensu non perseverantis usque ad mortem.*

410 LIB: III. TITULUS XXVII.
lib. 15. l. 19. l. fin. C. de Pactis. quia
ejusmodi cessiones & pacta præbent
occasionem optandi vel captandi mor-
tem alienam. Dixi, de *Jure Commu-
ni*; nam *vi Statuti* passim licet ac va-
lidè renuntiant filiæ illustres hære-
ditati paternæ, & *vi consuetudinis* va-
lidè ac licet eriguntur pacta dotalia,
in quibus sponsi paciscuntur de suc-
cessionem futura inter se: sic etiam sub-
inde renuntiantes hæreditati refer-
vant sibi regressum ad hæreditatem
in eventum, quò aliqua linea, in cu-
jus favorem renuntiârunt, fuerit ex-
tincta.

Obje. Hujusmodi pacta de futura
hæreditate viventis valent, si eis adji-
ciatur juramentum: ergò non simpli-
citer sunt irritata à jure, vel saltem
non præbent ansam optandi & captan-
di mortem alienam, quod esset con-
tra jus naturale, quo repugnante nec
juramentum potest obligare. *R.* In
meis principiis, qui defendo, per jura-
mentum non confirmari actus à jure
Civili in favorem privatorum irrita-
tos. *N. Ant.* Interim tamen valet ta-
le juramentum in sua linea, & parit
obligationem Religionis sibi propriâ,
licet non resuscitet obligationem ju-
stitiæ,

stitiæ,
cum
vergit
spend
beat e
Jurej
quam
cit. hu
tra bo
ptand
non f
Natu
bono
Civili
nec
aut f
capt
& p
acc
accie

T

1. C

2. 3

4. C

5. C

S

stitiæ, aliàs pacto valido proprium; cum omne iuramentum, quod non vergit in præjudicium terti, & dispendium salutis æternæ, servari debeat ex virtute Religionis. c. 28. de Jurejur. c. 2. de pact. in 6. Cæterum quamvis in l. 61. ff. de V. O. & l. fin. cit. hujasmodi pacta dicantur esse contra bonos mores, & præbere ansam optandi mortem alienam, inde tamen non sequitur, quod sint contra Jus Naturale; quia tantum sunt contra bonos mores Civiles, seu contra Jus Civile, non contra Jus Naturale, aliàs nec consuetudine possunt subsistere aut statuto. Neque præbent ansam captandæ mortis alienæ proximam & per se, sed solum remotam & per accedens, atque ex malitia hominum accidentalì.

TITULUS XXVIII.

De Sepulturis.

SUMMARIUM.

1. Quid sit Sepultura Sacra?
2. 3. Quinam gaudeant, vel non?
4. Ubi fideles sint sepeliendi?
5. Quæ sint jura Parochi circa sepulturam?

Sepultura, nimirum sacra, in nostro
Jure tripliciter accipitur, 1. Pro

412 LIB. III. TITULUS XXVIII.

jure sepeliendi corpora mortuorum. 2. Pro actu seu officio, quod in sepeliendis corporibus impenditur. 3. Pro loco ipso, ubi illa sepeliuntur. Et in hoc sensu definitur esse locus religiosus, auctoritate Episcopi deputatus ad tumulanda fidelium p^{re}decessorum corpora. per *c. 3. n. c. & c. 4. de Relig. dom.* uti est cœmeterium, quod debet esse benedictum vel Ecclesia. Neque inferior Episcopo Prælati, nisi iurisdictione quæ Episcopali sit prædictus, jus sepelire tribuere, & ad sepeliendos fideles locum deputare potest, per *c. 4. cit.* Si tamen Papa quibusdam concedit privilegium tale, sicut Ordini Prædicatorum S. Dominici, & Altorum S. Francisci concessit in suis Ecclesiis & cœmeteriis privilegium sepeliendi quoscunque fideles. *Clem. 2. & Extravag. 2. int. comm. h. t.* [quod alii quoque Religiosi per communicationem participant. *Molin. tr. 2. d. 214. num. 21.*] uti Episcopi auctoritate opus non est,

2 Dico 1. Sepulturâ Sacrâ gaudent, seu in loco sacro sepeliri debent, omnes & soli fideles, qui p^{re}decessoribus & christianè moriuntur. *can. 28. caus. 13. q. 2.*

c. 11.

c. 11. h. t. Dixi n. & soli fideles, quare non-Christiani, uti *Gentiles, Pagani, Turcæ, Judæi*, ita excommunicantur, ut non tantum sine peccato mortali, & poena excommunicationis in loco sacro sepeliri nequeant, sed etiam, si sepeliantur, rursus excommunicati sint, & cimiterium vel Ecclesia censetur polluta, ac reconciliatione indigeant. *can. 27. 29. d. 1. de Consecr. l. 1. m. te- ne de Hæreticis & Excommunicatis non toleratis. c. 12. ff. Clin. 1. h. t. c. 7. de Consecr. Eccl. v. l. ubi. c. 2. de he- ret. in 6. Infantes Chri- storum ante Baptismum, sicut in dubium, extin- cti, non in loco sacro, sed prope il- lum, sepeliri debent ac solent, nisi in utero matris extincti sepellantur cum demortua matre. Dixi 2. Qui p. & Christianè moriuntur; siquidem & Ca- tholici generationem omnes privandi sunt sepulturâ sacrâ, qui in peccato mortali notorio decesserunt, v. g. in actuali furto, vel adulterio &c. oc- cisi *can. 16. 19. 21. caus. 13. q. 2.* At- que in specie 1. Excommunicati, pro- babiliter etiam tolerati. 2. Nomina- tum interdicti. 3. Usurarii manifesti. 4. Raptores seu violatores Ecclesia- rum, ac incendiarii. 4. Qui decimas*

414 LIB. III. TITULUS XXVIII.

non solverunt. 6. Religiosi proprietarii, seu retinentes peculium sine licentia Superioris. 7. Qui per totum annum omiserunt Confessionem sacramentalem & Communionem Paschalem. 8. Maledici, seu blasphemii. 9. Suicidæ, seu qui se ipsos sponte ceciderunt ex desperatione, iracundia, vel simili passione: non verò, si id fecerunt mente moti, vel semisati, propter nimiam tristitiam &c. sibi non satis præsentis. In dubio, an quis sanæ mentis fuerit, an sibi ipsi vim intulerit, vel casu aut ab alio interemptus sit, debet præsumi benignius: itante tamen hujusmodi dubio expedit talem clam & nocte in loco sacro sepelire ad cavendam populi offensionem. 10. Qui in torneamentis, hastiludis, per se conjunctis cum probabili vitæ periculo, occisi sunt. 11. Qui formaliter duellantes in loco conflictus obierunt. Communis ex variis canonibus. Circa quos notandum, quodd delictum debeat satis esse & publicè notum, atque ante obitum non apparuerit signum poenitentiae (quod tamen apud duellantes probabilius non sufficit) &, ubi Justitia exigat, satisfactio parti læsæ non sit facta,

saltem

saltem
Dei
terru
vel c
man
c. 12
O
bello
cis c
cern
Cael
time
tias
sepu
licit
loco
nica
adh
mo
facc
sup
cet
ad
lo
ba
fue
inc
Tu
ne
pe

saltem per cautionem sufficientem. Dein adverte, quòd ossa illicitè sepul-
torum, si ab aliorum fidelium ossibus
vel corporibus discerni possint, exhuma-
manda & procul abjicienda sint. per
c. 12. cit.

3

Obje. 1. Vidimus nuper durante
bello hæreticos, qui in terris Catholi-
cis obierunt, in cœmeteriis Catholi-
corum quandoque sepultos fuisse. Imo
Cæsar & Status Catholici in penul-
timo bello Turcico hæreticis, suppe-
tias alicquin negaturis, promiserunt
sepulturam sacram. Ergo non est il-
licitum hæreticos toleratos sepelire in
loco sacro. 2. Licitum est commu-
nicare cum excommunicatis toleratis
adhuc viventibus: ergo etiam cum
mortuis indulgendo ipsis sepulturam
sacram. 3. Etiam affectis ultimo
supplicio negatur sepultura sacra, li-
cet poenitentes sint mortui: ergo R,
ad 1. C. anteq. N. conf. In nupero bel-
lo in quibusdam urbibus, ubi domina-
bantur Præsidia Acatholica, Parochi
fuerunt compulsi per metum gravis
incommodi, ac in bello penultimo
Turcico Status Catholici per metum,
ne sibi ab Hæreticis negarentur sup-
petiæ adeo necessariæ pro bono pu-

bleo, id concesserunt. Et hinc Ecclesia tanquam pia mater, per suas leges non obsecans cum periculo gravis incommodi, privati aut publici, pro his circumstantiis rectè credebat non urgere observationem suarum legum, præsertim cum hæretici sepulturam suorum in loco sacro non in contemptum Ecclesie, sed petierint ut honore politico. Unde Ecclesia etiam tolerat consuetudinem, vi cuius, ubi hæretici vivunt Catholicis immixti, in cœmèteriis & Ecclesiis, quas habent communes, tumulentur utrique ac ut hæretici inferantur sepulchris majorum suorum Catholicorum. Ad 2. iterum *N. conf.* communicare cum vivis præcisè in gratiam fidelium est concessum, & per hoc nihil favoris insultum est excommunicatis: sed sepultura sacra præcisè cederet in favorem excommunicatorum demortuorum; nam fideles vivi nihil inde commodi consequuntur. Interim sententia opposita, quæ est multorum, servare potest ad hoc, ut tales excommunicati: si semel jam sint sepulti in loco sacro, exhumari non debeant. Ad 3. Afflicti ultimo supplicio non jus scriptum, sed consuetudo ad
 ab-

absterrendos alios a criminibus capitalibus privat sepulturâ sacrâ. Et hinc neque electio sepulture conceditur damnatis ad mortem.

Dico 2. Quilibet fidelis de Jure sepeliendus est in Parochia, in qua habuit domicilium, vel quasi domicilium, seu in qua resipere consuevit, vel debuit Sacramenta, & audire Divina. 2. Nisi alibi elegerit sepulturam, quod regulariter omnibus pateretatem adeptis est permissum. 3. Vel nisi habeat sepulturam a Majoribus suis electam. 4. Religiosi autem, etsi moriantur extra claustra, ad sua Monasteria & Ecclesias deferri possunt etiam irrequiritò Parochò loci, ubi decesserunt. Pars 1. habetur c. 1. §. 10. h. t. c. 2. eod. in 6. Cùm. 2. eod. §. verum. Ratio, quia, sicut ad Parochum spectat parochianos suos adhuc viventes pascere verbo Divino et reficere Sacramentis &c. ita ad eundem pertinet providere mortuis de sepultura, & sicut ad eundem spectabat curus providendi spiritualia vivis, ita aequum est, ut funeralia percipiat a mortuis. Si defunctus in quibus parochiis habuit domicilium, vel quasi, sepeliendus est in ea, in qua decessit,

418 LIB. III. TITULUS XXVIII.

si in neutra decessit, deferendus est
est ad illam, in qua scilicet situs est per
ipere Sacramenta, & interesse Divi-
nis officiis, si autem in neutra, hoc
solum est facere, datur locus præ-
ventioni, vel portatur funus ad il-
lam, ad quam commodius transferri po-
test arbitrò amicorum. Pars 2. sumit-
tur ex c. 7. h. t. quia electio sepul-
tæ se habet instar ultimæ voluntatis.
Et hinc ista electio competit omnibus,
qui per ultimam voluntatem possunt
disponere in ordine ad spiritualia. c. 1.
x. Sc. 1. 2. 3. 4. h. t. in 6. Religio-
sis, quia proprium velle & nolle non
habent, non competit, nisi procul a
suo Monasterio decedant, vel possi-
deant Beneficium Ecclesiasticum ex-
tra Monasterium: Prælati tamen,
Abbatibus, Provincialibus, Rectoribus,
Quadianis non negatur, modò habe-
ant rationabilem causam eligendi, &
caveant bonæ opinioni suorum domi-
ciorum. text. Et gl. in c. fin. eod. in 6.
Licet autem quilibet sibi possit elige-
re sepulturam extra parochialem Ec-
clesiam, Religiosis tamen & Clericis
sub excommunicatione reservata pro-
hibuitur est, ne aliquem inducant ad
vovendum, jurandum, vel simpliciter
pro-

promittendum, ut neglecta parochiali, sepulturam eligat in suis Ecclesiis vel cimiteriis effectum securo, vel ut pro suis Ecclesiis semel Electam non amplius mutet. *c. 1. h. t. in 6. Clem. 3. in f. de pœn. s. Pars. 3. ex. c. 1. x. Eccl. 3. h. t. in 6.* quia defunctus tacite censetur elegisse sepulturam a Majoribus suis electam, & sibi paratam, si voluntatem contrariam non declaravit. Excipitur uxor, quæ, si ipsa non elegit sepulturam, licet elegerit ejus Majores. tumultuosa est in sepultura mariti præsentis, & quidem, si plures habuit, ultimi, licet ille extra Parochiam sepultus sit. *can. 2. 3. caus. 13. q. 2. c. 3. cit.* cum deceat, mulierem sequi virum suum tanquam caput. Pars 4. ex resolutione S. Congreg. 2. 1620. quam allegant Denat. & Barbos. *de off. & pot. Paroch. c. 26. num. 68.*

Quæres, an & quid Parochialis Ecclesiz, vel potius Parochus, præendere possit casu, quo Parochianus (vel ejus Majores) sibi elegit sepulturam, & tumultatur? Item quid juris competat eidem adversus eum, qui alienum Parochianum, qui ullam elegit sepulturam, nec habuit electam a Majoribus, sepelivit in sua Ecclesia

vel cœmeteris? R. ad I. De jure prætendere potest *portionem Canonici-
cum parochiam* ab illa Ecclesia, in qua
sepelitur, ex illis bonis, quæ intuitu
funeris obveniunt illi Ecclesie, qua-
lia sunt legatæ, oblationes &c. & *fu-
nerarie*, vel *mortuaria* appellantur, c. 1.
sq. h. t. *Clamen 2. v. verum est.* Quæ
portio fere est quarta pars eorum,
quæ ratione funeris & per ultimam
voluntatem de iuncti (exceptis tamen,
quæ pro fabrica, vel ornamento, &
ad perpetuum Dei cultum legantur)
tali Ecclesie obveniunt, & a Triden-
tino s. 25. c. 13. *de res.* vocatur *quarta
funeraria*. Sed ab hac Portione
reddenda per privilegium absolvit
Summus Pontifex Monasteria Domi-
nicæcanorum & Franciscanorum alio-
rumque Mendicantium Ordinum, hinc
consuetudo eam in nostris partibus
penitus abrogasse videtur. Interim
tamen censeo, præsertim in locis, ubi
illa per consuetudinem abrogata est,
spectato jure si s. esse Parochi petere,
ut consueta exequia & officia fu-
neraria pro tali parochiano aibi sepu-
lto apud se celebrentur. Ratio, quia
certum ex una parte est, quod de ju-
re quilibet sepeliendus sit in sua Pa-
rochia:

e jure
anoni-
n qua
uitutu
qua-
& fu-
. c. i.
Quæ
rum,
nam
men,
s. &
tur)
iden-
tione
olvit
omi-
alio-
ind
ibus
erim
ubi
est,
ere,
fu-
pul-
quia
fu-
Pa-
nia:

rochia : ergo pariter certum est, quod Ecclesiæ parochiali emanat jus celebrandi exequias & officia funebra, ex jure sepeliendi relictis: ergo hoc jus celebrandi exequia & officia illud dum est Ecclesiæ parochiali, quando non probatur id ei esse ademptum: atqui per hoc, quod parochiani concessum sit eligere sepulturam ubi, & in Ecclesiis non parochiis indultum jus sepulturæ, Ecclesiæ parochiali non est ademptum jus funerandi & exequias celebrandi, utpote distinctum ab illo; præsertim cum privilegia, quæ adversantur Juri Comuni, & privatorum, sint restringenda, imo res ipsum *c. g. h. t.* & Pontifices in suis Ballis, ubi indulgent eligi sepulturam extra parochiam, v. g. in Monasteriis, expressè addant hanc clausulam, *scilicet in illis Ecclesiis, in quibus mortuorum corpora assumuntur*, h. e. salvo jure Parochialium Ecclesiarium, ut patim explicant Canonistæ.

Obic. I. Libertas sepulturæ. Regularibus indulta, ut ait P. Reiffenstuel *h. t. n. 38.* nimium lederetur. Si hæres cogi possent ad duplicanda officia & Missas; sic enim fideles absterrentur ab electione sepulturæ apud

422 LIB: III. TITULUS XXVIII.
apud Regulares. 2. Id foret clara
violentia, ut ajunt Donatus & Por-
tell. tum contra justitiam hæredum
defuncti, tum contra justitiam liberta-
tis sepulturæ. R. ad 1. & meliori ju-
re inventum argumentum: jus pa-
rochiale funerandi, quod est antiquus
privilegio Regularibus concedere jus
sepulturæ, nimium læderetur, si Ec-
clesiæ parochiales non possent hære-
des cogere ad competentes exequias
& officia funebria apud se celebra-
da, quæ tamen onus habuerant vi-
vis ministrandi spiritualia: dein non
asserero, duplicari debere, & tot omni-
no sacra celebrari in Ecclesia paro-
chiali, quot in Ecclesia Regulari, ubi
electa est sepultura, celebrantur, sed
solum consuetas & defuncti statui
convenientes exequias. Ad 2. Est
eadem responsio, & negatur assertum;
si hæredes, vel defunctus, nolint du-
plicari exequias, omittant electionem
sepulturæ alibi, ad quam non obligan-
tur, bene tamen ad justitiam Ecclesiæ
parochiali competentem, seu ad jus
funerandi seu exequias celebrandi, ad
quas habent Parochi intentionem in
Jure fundatam, non lædendum.

re.
com
cade
occa
5. 6.
exhu
vel a
xi p
fieri

1. C

2. J

3.

4.

E
fia
rio
au

ty. Nunc ad 2. quælitum. Parocho competit jus petendi, ut sibi una cum cadavere restituantur omnia, quæ occasione sepulturæ percepta sunt. c. 5. 6. 10. h. t. Cadaver tamen ordinariè exhumari vix potest absque scandalo, vel alio incommodo; & ideo in praxi præstat alio modo satisfactionem fieri, & amicabilem compositionem.

TITULUS XXIX.

De Parochiis & alienis Parochianis.

SUMMARIUM.

1. *Quid sit Parochia, & quinam Parochiani?*
2. *An & quando possit vel debeat Episcopus novam erigere Parochiam?*
3. *Jura Ecclesiæ Parochialis.*
4. 5. *Officium Parochi, & Parochianorum.*

Parochia, vel parœcia, sumitur quandoque pro Ecclesia Parochiali, quæ nihil est aliud, quam Ecclesia alicujus diœcesis, Cathedrali inferior, habens populum, certis limitibus auctoritate Episcopi distinctum, & simul

mul unam presbyterum, Sacramenta præsertim Pœnitentiæ & alia spiritua-
lia huic populo administrantem, qui
vocatur *Parochus*, vel *Kedor*, aut *Ple-
banus*. Quandoque autem sumitur pro
ipso districtu, in quo degit populus cer-
tae alicui Ecclesiæ deputatus. Qui in
tali districtu domicilium, vel etiam
quasi domicilium, fixerunt, vocantur
Parochiani, qui verò in eo domicilium
non habent, respectu illius sunt *alieni*
parochiani, non proprii. Tractata sunt
Essentialia Parochiæ: *Naturalia* verò,
quæ quidem ordinariè adsunt, attamen
etiam absolute abesse possunt, sunt fons
baptismalis, assidua asservitio Eucha-
ristiæ, celebratio Matrimoniorum, col-
lectio decimarum, cœmeterium & jus
sepulture: &c. sicut & cura animarum;
cum possit esse beneficium curatum,
quod certis limitibus & populo ab Ep-
iscopo designatis careat, ac ideo pa-
rochiale non sit, uti sit in Ecclesiis fili-
alibus, ut vocant, & in locis recens
conversis.

¶ Dico 1. Episcopus potest, imo debet
exigente animarum salute, ubi popu-
lus ob locorum distantiam vel auctam
parochianorum multitudinem ad unam
Eccle-

DE PAROCHIIS, ET ALIEN. &c. 425

Ecclesiam commodè pervenire, ibique Sacramenta percipere &c. non potest, novas parochias, etiam invititis Rectoribus, colligere, assignata novis Sacerdotibus ex fructibus ad Ecclesiam matricem pertinentibus sustentatione. Sic mandat Papa in *c. ad avertendum*. 3. de *edif. Eccl.* & Trid. *s. cr. c. 4. de rej. p. testatem* ad id faci. Episcopis, tanquam Sedis Apostolicæ delegatis.

Dico 2. jura Ecclesiæ parochialis sunt. 1. Quod essentiale est, jurisdictione fori interni, seu forum pœnitentiale, in ordine ad absolvendos parochianos a peccatis. 2. Fons baptismalis. 3. Jus administrandi Eucharistiam pro moribundis. Dispensandi Sacramenta Eucharistiæ, Extremæ Unctionis, ac solennizandi Matrimonia. 5. Jus Cœmeterii, et sepeliendi defunctos. 6. Jus percipiendi Decimas, & Oblationes. 7. Jus benedicendi cineres, denunciandi Matrimonia, festa, jejunia, Indulgentias. Et quando constat, Ecclesiam esse Parochialem, illa vel potius Parochus, habet ad recitata omnia intentionem fundatam in jure. Communis, P. Engel *h. t. n. 3. 4.*

Dico

- 4 Dico 3. Officium Parochi est suis Parochianis suo tempore prædicta administrare Sacramenta, rudes instruere in Catechesi, prædicare verbum Divinum, celebrare Missas, præsertim diebus Dominicis & festivis &c. Trid. *f. 24. c. 4. de ref. &c.* Inó & pro ovibus suis offerre Sacrificium. Trid. *f. 23. c. 1. de ref.* Sufficiet tamen, si pro ipsis cret, & v. g. ad *Memento* illas commendet Deo, etsi pro ipsis Missam non amplicet. Nav. Suar. Valquez. Coninck, Lugo, Gob. & alii apud La Croix. *l. 3. p. 1. n. 762.* alii tamen volunt, ut aliquoties per annum, saltem in majoribus festivitatibus [vel juxta alios diebus Dominicis, aut etiam festivis] integram Missam applicet pro parochianis; quia sic ex una parte videtur satisfieri Tridentino per congruam interpretationem, & ex altera Parochus non percipit fructus, ut ad intentionem populi celebret, sed ratione pastoralis officii.

- 5 Dico 4. Officium Parochianorum est percipere Sacramenta, & audire Divina &c. in Ecclesia Parochiali, vel a Parocho, præsertim Pœnitentiæ sal-

tem

De
tem
nion
Pœn
audi
num
cata
subla
est p
Pœn
suet

D

x. 6

2. 1

3. 4

5. 6

7.

8. 9

10.

DE PAROCHIS, ET ALIIS. &c. 417
tem fecit in anno, & Sacre Commu-
nionis in Parochia. c. 2. h. t. & c. 12. de
Panit. Interim tamen hæc obligatio
audiendi Missam & Verbum Divi-
num in Ecclesia Parochiali, item pec-
cata confitendi Parocho, hodie vel
sublata, vel saltem multum mitigata
est partim per privilegia Religionis a
Pontifice concessa, partim per con-
suetudinem contrariam.

TITULUS XXX.

De Decimis, Primitiis, & obla-
tionibus.

SUMMARIUM.

1. Quid sint Decimæ, præsertim Spiritua-
les?
2. Reales & Personales, Antiquæ & No-
væ.
3. 4. Quibus debeantur Decimæ?
5. 6. Præsertim Novæ propriè dicto-
rum?
7. Et improprie dictorum.
8. 9. An possint competere Laicis, & quo-
modo?
10. Quinam obligentur solvere Decimas?

428 LIB. III. TITULUS XXX.

12. *An privilegium immunitatis sit strictè interpretandum?*
13. 14. *Quando & quomodo solvenda Decimæ?*
15. *Quis sit Iudex competens in causa Decimarum?*
16. *An, & quando etiam Laicus?*
17. 18. *Quid sint Primitivæ, & Oblationes?*
19. *Ad quem pertineant?*

I *Decimæ, nimirum Ecclesiasticæ, de quibus hic sermo, si sumantur objectivè, sunt decima pars fructuum, & lucrorum justè acquisite, quotannis solvenda Ecclesiæ ministris pro sustentatione. Formaliter spectatæ sunt jus decimandi, seu petendi decimam partem fructuum propter ministerium spirituale. per c. 20. seqq. 26. & 30. h. t. Titulus igitur, ex quo oritur jus decimandi, est sacer & spiritualis, nempe cura animarum & ministeria sacra; atque hinc, si Decimæ Ecclesiasticæ sumantur propriè, & ut annexæ adhuc titulo, vel officio spirituali secundum primævam institutionem & naturam suam, sunt & vocantur spirituales, vel strictè Ecclesiasticæ, ac jus spirituali annexum. Si vero separentur a titulo spiri-*

DE DECIMIS. PRIMITIIS, &c. 420

Spirituali & jure ministerii sacri, ipsa
etiam proprietate in Laicos translatam
(quod quidem solus Pontifex potest,
rarissime tamen facit) evaderent &
dicuntur *merè Laicales*, vel *secularizantes*.
Si autem utilitas tantum, seu *jus*
utile decimandi translatum sit in Lai-
cos, proprietate tamen & *jure directo*,
quod est: quasi radix exigendi Deci-
mas ex jure ministerii sacri, penes
Ecclesiam retento, & sic in feudum
sint concessæ Laicis (quod quidem
hodie quoad Laicos etiam solus Pon-
tifex potest, ante Concilium autem
Lateranense III. an. 1179. sub Alex.
III. habitum, etiam Episcopis indul-
gebatur) appellantur *Laicales* simpli-
citer, seu *temporales*, vel *minis fructu*
Ecclesiasticæ. In Dubio Decimæ sem-
per præsumuntur spirituales, quia id
Decimis est naturale, & separatio à
titulo spirituali, vel hujus extinctio, est
res facti: quæ autem facti sunt, non
præsumuntur, sed probari debent. Ul-
terius

Dividuntur Decimæ in *Reales* seu
Præciales, quæ solvuntur ex fructi-
bus, quos natura, vel sponte, vel ad-
juta per humanam industriam, profert,
uti decimæ ex fructibus agrorum, vi-

420 LIB: III. TITULUS XXX.

narum, olerum, arborum, pratorum &c. aut ex foetibus animalium. Et in *Personales*, quæ penduntur ex lucris per incultram acquisitis, v. g. ex negotiatione, mercatura, officio, stipendio militari, artefactis, venatione, aucupio, piscatu &c. Sed de his nihil opus est amplius dicere, quia per universalem, saltem Germaniæ, consuetudinem sunt abrogatæ, ac iis subrogati creduntur *reditus stolaræ*, ut vocant, qui Parochis fere in singulis ministeriis præbentur ad sustentationem. Reales subdividuntur 1. in *Majores* quæ solvuntur ex frumento, vino, oleo &c. & in *Minores, seu Minutas*, quæ præstantur ex fructibus horum ac leguminibus, ex pomis arborum, ex feno, lino, cannabe, rapis, lupinis, pis, ciceribus, lana, calco &c. quo referuntur & *carnaticæ*, ex animalium partu, puta ex agnellis, fuculis, pullis &c. Sed quin. n fructus ad minores, & quinam ad majores Decimas pertineant, optimè discitur ex Consuetudine, & Statutis locorum. Sic Statuta Bavar. tit. 28. a. 11. 12. satis distinctè determinant. 2. in *Antiquas*, quæ ex fundis jam ab antiquo cultis pendi consueverunt, & in

No-

Novas
turan
le siq
quæ
& inc
turan
siccat
etiam
mora
ctus,
biles,
ut si
enlin
decim
tem
tatur
nea f
prius
ratur
tabac
quin
cima
item
parti
Di
& R
Paro
roch
vun
tur a

DE DECIMIS, PRIMITIIS, &c. 435

Novales, quæ ex terris noviter ad culturam redactis solvendæ sunt. *Novale* liquidem, propriè dictum est terra, quæ ab immemoratio tempore sterilis & inculta jacuit, nunc autem ad culturam est redacta, ut si ex palude exsiccata fiat ager. *c. 21. de V. S.* Quo etiam pertinet fundus, qui ab immemorabili tempore protulit quidem fructus, at vi consuetudinis non decimabiles, nunc vero profert decimabiles, ut si ex sylva, vel prato [ex pratis enim, in multis locis non solvuntur decimæ] factus est ager. *Novale* autem *impropriè dictum* est, si præcisè mutatur facies soli vel funai, ut si ex vinea fiat ager, vel viciñ, aut ager prius frumento consitus, postea consecratur pisis, rapis. lino, nicotiano seu tabaco &c. per *c. 30. h. t.* Jam disquirendum est, quibus debeantur Decimæ, à quibus, & ex quibus rebus, item quomodo solvendæ, & ad quod pertineant forum.

Dico 1. Decimæ de Jure Communi 3
& Recentiori principaliter debentur Parocho, & quidem illi, in cujus parochia sita sunt prædi, ex quibus solvuntur, vel intra cujus fines pascuntur animalia, ex quorum foetura dan-

tur. Adeoque Parochus habet intentionem fundatam in iure quoad omnes Decimas suæ parochiæ. Text. & DD. in c. 4. 13. 18. 29. 30. h. l. Nec obstat, etsi parochus non sit, ad quos pertinent prædita, sed alteri Parocho subiecti quoad personam suam: quia Decimæ sunt omnis reale, fundi & præditi impostum. can. un. caus. 13. q. 1. Nisi neque aliter habet consuetudo. Dixi 1. *Parocho*: quod pariter intellige de Beneficiatis Curatis, qui populo Sacramenta & alia spiritualia ministrant; nam administratio curæ animarum est potissima radix Decimas percipiendi. Episcopo autem debentur Decimæ ex prædiis limitaneis, quæ intra nullius parochiæ limites existunt: item quarta pars decimarum de Ecclesiis inferioribus. per c. 13. cit. quæ tamen quarta passim per consuetudinem exorivit. Dixi 2. *debitur*. n. idem *titulo Justitiæ*, quia dignus est operarius mercede sua. Luc. 10. item *titulo Religione*, quia decimæ sunt intrinsectæ in recognitionem supremi dei sui, quod Deus habet. c. 26. eod. & *titulo obedientiæ*, quia Ecclesia dari præcipit. Dixi 3. *Principaliter*; nam etiam Beneficiatis non curatis, Eccle-

siæ,

fiæ deservientibus per ministeria sacra, tribuit Ecclesia aliquas Decimas. c. 21. 22. 26. ccd. nimirum secundario. Dixi 4. *De Jure Communi*; siquidem Jure speciali, vel privilegii, vel præscriptionis, vel consuetudinis, incorporationis, permutationis &c. etiam ad alios non-Parcchos, & non Beneficiatos pertinere possunt, v. g. ad Ecclesias Collegiatas, ad Monasteria, Hospitidia &c. imo & ad Laicos, uti vidimus. Dixi 5. *Ei recentiori*; olim enim ante divisionem Parochiarum & creationem Beneficiorum decimæ cuiuslibet diocesis pertinebant indivisim ad Clerum, & colligebantur ab Episcopo, qui deinde cum proportionem distribuebat inter Clericos Eccl. ministros. *can. 1. & 3. caus. 16. q. 7.*

Quæres, quo Jure, an Naturali & Divino, vel tantum Ecclesiastico, Parochis, & Beneficiatis debeantur Decimæ? R. Cum plerisque modernis Theologis & Canonistis contra antiquos fere omnes, & P. Anasl. Reiffenstuel: quamvis decimæ *materialiter* & quoad substantiam spectatæ, prout nimirum sunt quædam pars fructuum ad congruam illorum sustentationem necessaria, ipsis debeantur tam Jure

Naturali, quod obligat ad stipendium laboris & ministerii aliorum utilitatem in pectus, quam Jure Divino, quod operariis cultu solvi mercedem. *Luc. 20. Quis enim, ait S. Paulus 1. Cor. 4. militat suis stipendiis unquam? qui a'teri deservant eam a'teri participanti: Ita & Dominus ordinavit illi, qui Evangelium annuntiant, de Evangelio vivere.* Quatenus tamen considerantur formaliter, seu prout sunt certa quota, *h. e.* determinate decima pars fructuum, non nona vel undecima &c. in Novo Testamento debentur solum Jure Ecclesiastico. Certa quota fructuum seu decima pars quã talis, nec à Jure Naturali est determinata, ut fatentur omnes, nec à Jure Divino, quia nullus S. Scripturæ Novi Testamenti textus de hoc existat: ergo tantum determinata est & debetur Jure Ecclesiastico. Confirmatur, quod est Juris Naturalis aut Divini tolli non potest vel mutari privilegio, dispensatione aut consuetudine. *c. 13. de res. l. spol. & c. 11. de consuet.* Sed decimas quã tales & formaliter spectatas posse tolli & mutari per privilegium, ac alius applicari, certum est ex *Trid. s. 25. c. 13. de res. item per consuetudinem. c. 20. & 32. h. t.* Idque universalis confirmat praxis, ex

qua

qua
in ali
immi
terti
rum
unde
mani
tame
Bene
nui
rem
& c.
ipsis
vide
pos
cur
C
sub
Mo
pra
tum
PP
vin
&
in
c. 2
be
ma
m

qua constat, subinde omnes decimas in alios esse translatas. & subinde esse imminutas, adeo, ut solum media, vel tertia, vel adhuc minor pars decimarum cedat Parochis, ac subinde solum undecimus, vel decimus quintus &c. manipulus loco decimi solvatur. Id tamen certum est, quod Parochis & Beneficiatis non ita auferri aut minui possint decimæ, ut ipsis salva non remaneat congrua sustentatio. c. 9. x. §. c. 2. §. ubi autem eod. in 6. Unde, si ipsis negentur decimæ, illa aliunde provideri debet, & quidem, si aliunde non possit fieri provisio, ad decimas recurrendum erit.

Obje. 1. Decimæ quæ tales fuerunt sub præcepto Juris Divini in Lege Mosaica. *Levit. 27. v. 30.* Sed hoc præceptum nullibi a Deo est revocatum. 2. Ecclesia, Pontifices, & SS. PP. declarant decimas esse juris Divini sine distinctione inter materialiter & formaliter acceptas [quæ distinctio in Jure etiam Canonico peregrina est] c. 25. 26. h. t. ibi: *ex mandato Divino debentur. cum fin. caus. 16. q. 1. nam decimæ in sua significatione propria determinatè denotant decimam partem; ere*

go absolutè sunt Juris Divini: cum in dubio, an aliquid sit Juris Divini, nec ne, standum sit interpretationi Ecclesiæ. R. ad 1. *N. min.* nam præcepta Judicialia, inter quæ etiam refertur præceptum de Decimis, fuerunt extincta per mortem Christi cum Synagoga. Easdem quidem ad imitationem veteris Testamenti præcepit Ecclesia, sed per novum præceptum, non resuscitando præceptum Divinum Veteris Testamenti. Ad 2. Declarant esse Juris Divini, quatenus originaliter & olim fuerunt à Deo institutæ & præceptæ, post modum vero ad exemplum veteris Testamenti & præcepti Divini ab Ecclesiâ de novo præceptæ. Decimæ juxta etymologiam suam & formaliter sumptæ denotant quidem decimam partem quâ tale, non vero materialiter & quoad substantiam suam, quæ distinctio, licet explicitè, & in terminis non tradatur in Jure Canonico, eruitur tamen ex nostræ sententiæ probationibus.

- 5 Deo 2. Decimæ Novalium propriè dictæ unè pertinent pariter ad Parochum. 2. Tametsi alius in ejus parochia percipiat decimas antiquas ex privilegio, infeudatione, aut præscrip-
ptio-

DE DECIMIS, PRIMITIIS, &c. 437

ptione. 3. Licet ille alius sit persona, vel communitas Ecclesiastica. Pars 1. recepta, & decisa est in c. 25. & 29. h. t. cum Parochus habeat intentionem fundatam ad omnes decimas. Pars 2. eruitur ex dist. 16. & ex recepto principio, ut ejus decimæ omnes debentur parochio, quæ in alium jussu titulo translatae sunt: sed per privilegium, & infundationem in alium translatae non sunt decimæ Novalium: quia hujusmodi privilegium & infundatio præjudicat juri Communi & Parochio, proin sunt strictæ interpretationis, adeoque extendi non debent ad decimas, tempore dati privilegii, vel factæ infundationis, nondum existentes, uti sunt decimæ Novalium: pariter odiosa est & præscriptio: cui accedit, quod non præscribatur, quod non possidetur. c. 3. de R. J. in 6. Sed decimæ Novalium, quæ do ista exsurgunt, utique nunquam fuerunt possessæ à decimatore antiquo. Aliud foret, si decimator antiquus tempore requisito jam fuisset in possessione decimarum ex Novalibus quoque antecederent factis. Pars 3. quam infinet cum C. var. Guttier. Suar. & aliis plurimis P. Friderich in præcisi-

438 LIB. III. TITULUS. XXX.

riffino tract. de decimis n. 391. contra Panor. Engel, Franc. Schinier, & satis communem veterum, probatur r. ex c. 25. h. t. ibi; ne occasione decimationis antiquæ; decimæ Novalium aserpentur. cum in talibus non sit extendenda licentia, sed potius restringenda: quæ d. spoliis & ratio procedit, siue decimator antiquus sit Laicus, siue Clericus, vel Communitas Ecclesiastica. 2. ex c. 37. de privileg. in cujus summario clarè habet, quod privilegium de decimis Novalium non solvendis non comprehendat decimas tempore privilegii impetrati possiderat ab aliis Religiosis: ergo. si privilegium non solvendi decimas non debet extendi, non obstante, quod concessum sit Religiosis & personis Ecclesiasticis, multò minus erit extendendum privilegium accipiendi decimas tempore dati privilegii necdum existentes, non obstante, quod concessum sit personis Ecclesiasticis.

Obje. 1. Jus Bavaricum lib. 23. art. 23. Parocho ad triennium duntaxat concedit decimas Novalium, si alius quocunque titulo colligit in Parochia illa decimas antiquas, atque eò elapsò etiam illas tribuit decimatori antiquo: ergo non si nphciter spectant ad Parochum decimæ Novales, si a-

lius.

lius
ibi p
in c.
Colu
conce
terra
te pe
tis p
nus c
mun
per
næ
per
alq
mon
trib
sum
mis
de
Er
ma
Po
pre
qu
tur
ri
ut
sal
ma
i.
no

lius, siue Laicus siue Ecclesiasticus, ibi percipiat antiquas. 2. Innoc. III. in c. 27. h. t. ita rescribit Albertus. Celum hæc: cum tibi, quod majus est, sit concessum, ut videlicet decimas de laboribus terræ parochiarum tuarum cum integritate percipias, de Novalibus eas exquirere satis potes: quia, ubi majus conceditur, minus concessum esse videtur: ergo, si Communitati vel personæ Ecclesiastice per privilegium concessæ sunt decimæ antiquæ, etiam Novalis ad eam pertinent vi talls privilegii, tanquàm aliquid minus. 3. Privilegia Summorum Principum, si personæ capaci tribuuntur, latissimè interpretanda sunt, præsertim si terminis amplissimis sunt instructa. c. 6. de donat. c. 7. de Privil. in 6. l. ult. ff. de Constit. Princ. Ergo privilegium percipiendi decimas, Clericis concessum à Summo Pontifice, latè accipi debet, ita; ut comprehendat etiam decimas Novalium; quia per decimas non modo intelliguntur decimæ præsentis, sed etiam futuri temporis, præsertim si privilegiatus utatur verbis amplioribus, & universalibus, v. g. concedimus omnem decimationem, quascunque decimas &c. R. ad i. dist. conf. Ergo decimæ Novalium non simpliciter & perpetuò spectant ad

ad Parochum de Jure Communi. *N. Conf.* De Jure Bavarico vel potius de consuetudine antiqua Bavaricæ, in qua fundatur Jus Bavaricæ. *C. conf.* Nam Princeps Sæcularis in materia decimali præsertim contra personas Ecclesiasticas & contra Jus Canonicum disponendi facultate destitutus est. Ipsum Jus Canonicum videtur approbare hujusmodi consuetudinem, dum *c. 29. h. t.* decimas Novalium tribuit Parocho sub hac limitatione, *nisi ab his, qui, alias percipiunt decimas* (nempe antiquas) *rationabilis causa ostendatur, per quam appareat, Novalium ad eos decimas pertinere,* & dum in *c. 18. § 32. eod.* in causa decimarum plurimum tribuit consuetudini. Ad 2. Illud Monasterium non collegit decimas antiquas ex nudo privilegio, sed vi Juris Communis Parocho omnes omnino decimas tribuentis; quia illæ parochiæ Monasterio erant pleno jure incorporate, ita ut Prælati fuerint Parochus principalis cum onere functiones parochiales exercendi per Vicarium. Ad 3. *dist. ant.* privilegia favorabilia. *C. ant.* Odiosa, & quæ repugnant Juri communi & Juri parochorum. *N. ant. & conf.* Privilegium per-

DE DECIMIS, PRIMITIIS, &c. 441

perceptum *decimas* simpliciter, v. l. *quascunque*, extendi ad *decimas* *Novallium*, tunc non dum exsistentes, nec exigit proprietas verborum, nec juris dispositio, utpote odiosum.

Dico 2. *Decimæ Novallium* improprie d' decorum post mutatam culturam pertinent ad eum, ad quem spectant *decimæ* ex fructibus certæ speciei, vel ex certis fundis provenientes. Quod sic intellige: ponamus in aliqua Parochia *decimas majores*, indistinctè ad aliquod Hospitale, *minores* vero ad Parochum pertinere: hoc casu, si in agro v. g. in quo prius seminari solebant certæ species fructuum, ad *decimas majores* pertinentium, uti sunt triticum, zea seu spelta, secale, siligo, hordeum & avena, nunc vero seminantur species fructuum ad *decimas minores* pertinentium, uti sunt olera, rapæ, linum &c. *decimæ* ex his spectant ad parochum, sicut vice versa, si in agro, ubi prius solebant seminari species fructuum ad *minores decimas* pertinentium, nunc ferantur species fructuum ad *maiores* pertinentium, ex his *decimæ* ad Hospitale spectant. Deinde ponamus, quod ex certis & determinatis fundis, ex hortis v. g. prove-

nientes decimæ spectant ad Parochum; ex aliis autem determinatis fundis, v. g. ex campis, provenientes ad Hospitalæ: & hoc casu quodcumque genus fructuum, utatæ etiam culturæ primitivæ, crescit in hortis, tecinæ ad Parochum, & quodcumque crescit in campis, ad Hospitalæ pertinent. Atque sic explicatam assertionem tenet communis ex *c. 4. 30. h. t. & c. 31. de privil.* Consonat Jus Bavar. *tit. cit. art. 11.* Notant tamen DD. quodd, si per variationem culturæ in casu prioris, quo mutatur species fructuum nimis gravaretur Parochus, ita ut ex residuis decimis, pro sustentatione assignatis, non haberet amplius congruam, ab eo, qui reliquas colligit decimas, compensatio facienda foret vel in frugibus, vel in pecunia. *c. 9. x. c. 2. §. 2. h. t. in 6.* quia Parocho debetur Jure Naturali & Divino sustentatio ex decimis, si ea aliunde non suppetat, vel assignata sit. Proin contra fundi dominum vel colonum, utpote cui liberum est suos fundos vel colere, vel incultos relinquere, vel culturam mutare, modò non mutet præcisè animò fraudandi, agi non potest.

Quæ-

De DECIMIS. PRIMUS, &c. 443

Quæstio, an etiam Laici possint 8.
compensare decimas. Cum disti-
ngueret. Vel ex parte aut iudiciali ef-
fectu, dicens nulli in Laicos trans-
fusi non est legem translatam? & tunc
illius in animo sunt capaces qui ad
jus decimandi utiles & necessarii
sunt, ut etiam illi per ipsos fr. ju-
re & domino directo penes Ecclesi-
am remanente: quod jus emere, præ-
scribere, vel alio titulo præsumi, sicut
bona ten. usualia, acquirere possunt.
Vel sint secularizati & omnia, ita ut
titulus spiritualis penitus à Sancto
Pontifice sit extinctus, vel à decessu
reparatus? & tunc utque à tertiori
sint capaces decimarum recte etiam
qui ad jus directum & proprietatem.
An verò decimæ, quas possident
Laici, in dubio pro secularibus
tantum, an verò pro secularizatis ha-
bundæ sint, discrepare DD. hoc posse-
rius pro B. variè alligant Cancellar.
Schmid. *Semicon. 1. c. 1. v. 26. l. 7.*
illud prius longè meliori fundamento
asseit P. Melen. *Friderich de Decim.*
n. 594. 598. seq. quia in hoc alligatio
rerum Ecclesiasticarum præsumenda
est, & quod Papa non nisi rarissimè
facit, præsumi non debet. Vel deni-

De

que

444 LIB: III. TITULUS XXX.

que sunt adhuc spirituales, aut considerantur ut jus decimandi directum & primum? atque tunc Laici illa um nullatenus sunt capaces; cum officii spiritualis, cui annexæ sunt veluti titulo, ex quo debentur, in episcopis sint. *c. 7. de præscript. c. 15. 17. 19. 31. h. t.* Et hinc ad Laicos devenire nequeunt per emptionem, conductionem &c. in ð nec per præscriptionem etiam immemoriam, ut præter Catholicos DD. omnes, excepto Ferd. Vafq. tenent quoque passim Acatolici. Ratio est clara; quia sine possessione non currit præscriptio. *c. 3. de R. J. in 6.* Sed Laici nequeunt possidere decimas spirituales. & jus decimandi directum. *c. 7. & 17. cit.* in ð nec jus utile absque concessione potestatis Ecclesiasticæ. per *c. 7. cit.* & nunc (post Conc. Later III.) solius Pontificis.

9. *Objic. 1.* Laici possunt præscribere jus patronatus, quod pariter est annexum spirituali: ergo & jus decimandi. 2. Præscriptio immemorialis æquivalet privilegio. *c. 26. de S. V.* Sed per privilegium Pontificis valent Laici acquirere decimas: ergo. 3. Fraxis prdem obtinuit, ut Laici passim, nemine contradicente, detineant de-

cinias

citas inter patrimonialium & bonorum, easque alienent tanquam domini, imò & in usufructum coelegant, licet de nullo privilegio, donatione, aut legitima concussione Parvitiis constet: ergo dicendum, quod illis vel per præscripti neminem immemoriam obtinuerint, vel iniuste detineant; quod ultimum dicere nimis durum est, & contra communem sensum. R. ad in 1. IV. *Coul. Et parit.* Quia Laici generatim & absolute sunt habilitati à jure ad possidendum jus patronatus. c. 5. 8. 11. 12. 29. de *Jur. patr.* non verò ad jus decimandi. Ad 2. Quamvis privilegio dicatur æquivalere præscriptio immemorialis, id tamen intelligi debet de casu, quò verè datur: sed apud Laicos respectu decimarum dari nulla præscriptio potest, propter defectum possessionis legitimæ, tanquam conditionis ad omnem prescriptionem essentialiter necessariæ. Privilegium in hac materia plurimum differt à Præscriptione: illud enim tribuit capacitatem possidendi, ista hanc supponit, non tribuit. Ad 3. Ubi per tempus immemoriale Laici detinent decimas, relinquatur quidem in libero usu earum tanquam domini, at non propter

446 LIB: III. TITULUS XXX.

præfer pñ nem, sed propter præsum-
ptionem privilegii aut legitimæ con-
cessionis aliquando factæ; nam ex la-
psu tanti temporis præsumitur titulus
quocunque habilis de jure, per quem
de. i. æ ad ipsos devenerint; quanvis
hæc præsumptio quandoque si illa sit
me iudice, & per viciniam, aut ali-
am injuriam Laici inv. laverint in
decimas, præsertim turbulentis illis
temporibus, ubi Imperatores Germa-
nicos inter & Pontificem, schismata
& aperta bella intercesserunt. Si hæc
præsumptio per aliam fortiorem eli-
deretur, utique tenerentur Laici rur-
sus Ecclesiæ utut longissimo tempore
detentas decimas restituere. Sæpius
quidem initio obtinuerunt ab Ecclesia
in feudum; sed quia ab immemoriali
tempore nec fidelitatis juramentum
nec servitium præstiterunt, & irre-
qu sitâ Ecclesiâ alienant decimas, præ-
scripserunt quidem his feudi oneribus,
ut liberè de utili dominio decimarum
disponere valeant; non tamen per
hoc præscripserunt jus directum de-
cimandi.

10. Dico 4. Ad decimas solvendas ob-
ligantur per se omnes, qui prædia,
fundos, vel alias res frugiferas titulo

non

DE DECIMIS, PRIMITIIS, &c. 447

non spirituali possident intra fines aliqujus parochiæ *c. 4. 6. 8. 20. Eccl. h. t. & c. fin. de Paroch.* Et qui aem obligantur tam onere reali, quam obligatione personali, si sint parochiani, & Sacramenta aliave Divina percipere debeant in illa Ecclesia parochiali: si verò non sint parochiani, solum obligatione reali. Unde nec Papa, nec Episcopus, nec Parochus, qui in aliqua parochia ex titulo temporali, v. g. hæreditate, emptione, donatione &c. possident prædia decimis prius obnoxia, uti nec Ethnicici, Pagani, aut Judæi, qui similia prædia obtinent, ab hac obligatione reali immunes sunt. *c. 16. 24. eod.* Quia decimæ sunt onus reale, prædiis ac eorum fructibus immediatè annexum, quod transit ad quemcunque possessorem, quia res transit cum suo onere. *c. 5. de pignor.* Interim tamen etiam ab onere reali decimarum liberi sunt Parochi (idem est de aliis Clericis Curatis. Card. de Luc. de Decim. di. c. 2.) de prædiis in dotem Ecclesiæ & pro sua sustentatione assignatis: item alii Beneficiati ex fructibus sui beneficii. *c. 2. h. t. b.* novum genus exactionis est, ut Clerici a Clericis decimas exigant. Certe

448 LIB. III. TITULUS XXX.

ejusmodi prædia & fructus beneficiales pro sustentatione assignati, sunt licò decimarum, Beneficiatis, præsertim Curatis, de jure d-bitarum: sed de decimis non solvuntur aliæ decimæ. *c. 2. cit.* Nisi nempe ejusmodi prædia vel fructus jam alicui fuerint decimabiles, antequam fuerint assignati pro sustentatione Beneficiatorum, & tempore assignationis non liberati ab hoc onere. Dixi in assertionem, *per se*, nisi nimirum aliqui jure speciali immunitatem consecuti sint. Quapropter

- II. Dico 5. Immunitas a solvendis decimis obtineri potest 1. privilegio Apostolicò. Sic Religiosi a decimis de Novalibus, quæ propriis sumptibus aut manibus excolunt, de hortis, & foetibus animalium suorum, Cistercienses verò & Hospitalarii etiam à decimis de quibuscunque prædiis, quæ propriis sumptibus aut laboribus colunt, exempti sunt. *c. 10. h. t.* nisi sint prædicta post Concil. Later. acquisita & jam prius decimis obnoxie, uti *c. 34. eod.* restitutum est illud privilegium. Speciale quoque privilegium, quò ab omnium omnino decimarum solutione eximitur, Societati JESU con-

concessit Greg. XIII. in Bulla *Pastoralis Officii* 1. Jan. 1578. quod tamen pariter de prædiis, anteq[uam] iam ad Societatem venissent, onem decimarum non obnoxias fortè intelligi debere ex praxis, quantum de ea nullo constat, declarare videtur; quamvis Gregor. dist. c. 34. expressè deroget. 2. *Conclusione* c. 32. *ead.* modum salvd[em] t[ame]n transeat Ministrorum Ecclesiæ congrua sustentatio, quæ si alunde non suppeteret, rursus ad decimas daretur recursus. 3. *Inscription* c. 18. *h. t. c. 1. de præf.* §. 6. Nec obstat, quod præscribitur sit Laicus; quia immunitas à solvendis decimis nihil habet spiritualitatis. Quamvis enim Laicus non possit præscribere decimas, seu jus decimandi, potest tamen præscribere decimis, seu immunitatem à decimis; siquidem hæc immunitas est mera exi[us] c[on]tra alieni juris, non vero simul jus decimandi, quasi non solvere decimas idem esset ac retinere, & ex suis agris colligere decimas; nam nulli fructus, quando decima eorum pars non est separata, seu pro decimis assignata, rationem decimarum habent. Si tamen præscriptio curreret contra Parochum, opus foret 40. annis cuius titulo, vel te

450 LIB. III. TITULUS XXX.

potest immemoriali in d. f. c. t. tituli. c. 1. cit. 4. *Conventio*, vel contractu cessionis. per r. ut tionis. tradactionis &c. Sed, casu quo decimæ, à quibus liberari quis cupit, essent adhuc sp. tuales, in tali contractu vel pacto non deberet intervenire pretium temporale. *e. f. de rer. p. r. d. ubi repræsentatur per. utatio a spiritibus et temporaria*, utique triquetra Simoniacæ, & ideo i. valida. Quidquid in o. p. s. titum dicitur M. n. e. r. f. c. l. & d. f. l. b. d. e. r. c. h. quoad hoc dissentientes à nobis. qui sic.

Obic. 1. Immunitas à solvendis decimis nihil habet spiritus allicis, cupi sit mera privatio juris alieni: ergo etiam e. i. aut per pretium temporale conspirari potest. 2. Si interveniente pretio comparatur dictæ immunitas, solum obtinetur licentia retinendi fructus suos: sed fructus decimales sunt aliquid mere temporale: ergo, si datur pretium pro memorata immunitate, datur pro aliquo mere temporali. 3. Per pretium se liberare ab onere si se nulli d. c. i. n. e. s. nihil est aliud, quam e. u. e. r. e. fructus futuros, quos quis deberet solvere ex suo fundo: sed fructus suos decimas sine Simoniaci scitu

DE DECIMIS, PRIMITIIS, &c. 451

tum est eamere, sicut pro annua pendit-
one eodemo locare: ergo. R. ad 1.
d. 1. ante. immo unitas illa, qua se te-
net & respicit illum, qui eam acquirit,
atque pro illa operatur in se, nihil ha-
bet spiritus unitatis. *C. 1. 1. 1.* Qua re-
spondit alterius, à quo acquiritur per
pretium, & spiritus est in quodam terminum
et resolutionem. *N. ant. & conf.* Nam
immo unitas pretio comparata pro ter-
mino correlativo ex parte dantis seu
vendentis illam habet jura decimandi,
et hoc spirituale est, tanquam mercen-
tibus ipso enim, qui de ego acquiram per
pretium, hoc unitatem, aliter dat &
cedit pro pretio immo jura decimandi.
Ad 2. *1. 1. 1. 1.* solus obtinetur licen-
tia retinendi fructus suos ex parte e-
mentis & illi pro pretio comparatis
immunitatem. *C. 1. 1. 1.* Etiam ex per-
te vendentis, & pretium accedens.
N. ma. Nam ex parte hujus videtur
ostenditur jura decimandi spirituales: & sic,
qua conventio autem interuenit, da-
tur Simpliciter ex utraque parte. Ad 2.
N. ma. vel dicitur nihil est aliud ex per-
te ementis. *C. 1. 1. 1.* ex parte vendentis,
seu suo jure ad decimas pro pecunia
cedentis. *N. ma.*

Quæres, an privilegium non sit 1. 12.
vendi

452 LIB: III. TITULUS XXX.

vendi decimas sit strictæ vel latæ interpretationis? R. Licet sit strictas interpretationis, ut ut à Summo Principe concessum, quia est odiosum, utpote derogans juri Communi & juri Parochorum. *c. 15. de R. J. § in 6.* Non tamen ita arctandum est, ut non debeat intelligi secundum latitudinem verborum. Unde, si alicui indefinite, & terminis generalibus concedatur immunitas à solvendis decimis. Id intelligi debet non tantum de decimis antiquis, sed etiam de decimis Novalium, & prædiorum deinceps acquirendorum. P. Friderich. *de decim. n. 171. seqq. n. 209.* cum aliis contra sat multos & graves DD. per *c. 12. h. t. c. 23. de Privil.* Quia locutio indefinita, negative concepta, æquivalet universali, si diversorum sit eadem ratio, per *cc. cit. Objs.* Privilegium positivum accipiendi decimas non extenditur ad decimas Novalium, & tamen præ privilegio non idem existantiam, uti supra docuimus: ergo neque privilegium negativum non solvendi. R. N. *conf. & parit.* Quia privilegium negativum conceptum, seu non solvendi decimas, vel nullas solvendi decimas, universalis est, & amplius patet, quam possi-

DE DECIMIS, PRIMITIIS, &c. 453
positivè conceptum, nec in propria
verborum acc. ptione verum esset, si
ex quibusdam prædiis, v. g. Nova-
libus, solvere decimas deberet privi-
legiatus; uti tamen verum inanet pri-
vilegium positivè conceptum, licet
non comprehendat decimas Novalium,
tunc non existentium. Adde, quòd
ipsa jura prohibeant extensionem pri-
vilegii affirmativi de decimis accipien-
dis ad decimas Novalium futurorum.
c. 25. h. t. c. 7. eod. in 6. Contra ex-
pressè concedant extensionem privile-
gii negativi de decimis non solvendis
ad decimas Novalium futurorum. *c. 12
c. 22. cit.*

Dico 6. Decimæ sunt solvendæ sta-
tim, postquam fructus sunt percepti,
sive à solo separati, quòd commodissi-
mè contingit in agris, si ibi relinquiun-
tur decimi quique inter pili pro deci-
mis eo ordine, quo veniunt: segrega-
ti, prout fors tulerit. 2. Et hinc ne-
cessè non est fructus decimatos in hor-
rea vel cellis decimatoris inveteres,
saltem propriis sive pilis decimas
solventium. 3. Licet solvendi sint
decimatori non existerenti. 4. Licet
integritate, ita ut nec sive ea, nec ca-
non ex re emphyteuticæ, nec expen-
sæ

454 **L. III. TITULUS XXX.**

ita in culturam factae. nec tributæ &c.
 deduci possunt. 5 Nullus tamen de-
 cimator decimas. ultro non solutas,
 vel ad positionem recusatas, propria
 auctoritate invadere, vel vi extor-
 quere Arrendicibus potest: sed opor-
 tet eadere iudicem. Pars 1. & 2. su-
 militur ex c. 7. h. t. & l. 79. ff. de R. V.
 ubi nec po aliud habeat recepta con-
 suetudo. Nec tamen autem ex animalibus,
 flosculis gement, quanto ani-
 malia non amplius indigeant lacte &
 nutrimento materno, ut legitur ius
 Flavien. ff. de p. 16. atque ad vides
 Parochi solent deportari. Pars 3. ex
 c. fa. de locat. & l. 2. C. de Jure Emphyt.
 Ubi habetur, quod, si quid certo tem-
 pore debetur, id solvendum sit etiam
 nomine petente: quia dies interpellat
 pro homine. Pars 4. ex c. 4. 5. 8. 21.
 23. 26. 33. h. t. Qui autem non sol-
 vunt, vel defraudant decimas in quan-
 titate notabili, peccant mortaliter du-
 plici peccato, injustitiae & sacrilegii,
 ac puniendi sunt sepultura Ecclesiasti-
 ca. c. 19. h. t. Pars 5. ex c. 5. & 6.
 de nulli spoliat. l. 7. C. Unde vi. Nemo
 quippe debet esse iudex in propria
 causa. l. 10. ff. de Jur. ord. Si Laicus
 in jure usurpet, occupet, sequetur
 deci-

DE DECIMIS, PRIMITIIS, &c. 435
decimas &c. incurrit excommunicationem: reservatam in *Dua Cause*
can. 17.

Offic. 1. Debitur tractatur genera-
liter tam de *fructu* ad decimas crediti-
lis: ergo etiam debitor decimarum;
præsertim cum ipse *Deus Malach. 3.*
id præcipiat, dicens: *Inferte omnia dec-*
imam in horreum, & sit cilas in domo
mea. 2. Parochus proprius loci spo-
liat *Latum decimatorum*, & propria
auctoritate auferens decimas, iran-
tendus est, nec spoliatus ante omnia
restituendus, nempe antequam doceat
plene de titulo, vel de immemoriali
possessiois suæ tempore. Item si sic
spoliet Monasterium vel Clericum de-
cimatorum, ille non restituitur, do-
nec vel doceat de legitimo titulo, vel
saltem de longo tempore, quo fuerit
in pacifica quasi-possessione juris de-
cimandi, Textus & DD. commun-
issime in *c. 2. de restit. spoliat. in 6.* &
cum his *P. Friderich de Decim. n. 654.*
& 657. contra gl. in can. 1. cons. 14.
q. 1. v. possideri. & *D. Christoph. de*
Chlimgensperg de Decim. assert. 31. n.
2. ergo aliquis Decimator impune au-
fert per vim decimas. R. ad 1. *N.*
antec. Nam solum tunc obligatur de-
fer-

ferre ad domum creditoris rem debitam, quando id exigit voluntas contractus, vel conventio, vel delictum, ex quo fortè ortum est debitum: sic censūs reales non sunt solvendi in domo creditoris. Textus subjectus continet legem ceremonialem antiqui Testamenti non amplius fringentem. Ad 2. De Parocho pro debitis circumstantiis decimas invadente, exstat specialis dispositio Juris Parocho fortiter assistentis, & aliis non-Parochis resistentis quoad decimas: quia verò Laici de Jure sunt etiam incapaces possessionis decimarum, ideo docere debent, priusquam spoliati restituantur, plene de titulo, vel de tempore immemoriali: personæ autem Ecclesiasticæ solum tunc non restituantur ante omnia, si solum aliquamdiu, ut loquitur textus *c. 2. cit.* in quasi-possessione decimandi fuerint, consequenter, si longo saltem tempore, 10. vel 20. annorum possederint notorie, etiam contra Parochum restituendæ sunt ante omnia. Cæterum licet contra Parochum in dictis circumstantiis decimatores alios spoliante ipsi non sunt ante omnia restituendi, male tamen facit Parochus, omni possessio-

DE DECIMIS, PRIMITIIS, &c. 457
ne prævia delitutus, si aliis in possessione decimandi constitutis violenter eripit decimas, vel clam auferit, aut antequam illi adveniant, vel eos in colligendis decimis turbat via facti, & non per judicem.

Deo 7. Judex competens in causa 15
Decimarum Spiritualium est Ecclesiasticus tantum & privativè, etsi Reus convertus sit Laicus. Imo etiam 2. in causa decimarum mere Laicallum, si Reus conventus est persona vel Communitas Ecclesiastica. 3. Utrumque membrum procedit, sive agatur in Petitorio. seu super proprietate juris decimandi, sive in Possessorio, etiam non involvente quæstionem juris, vel super proprietate, seu agatur super nuda possessione, sive etiam super mero facto: Item sive instituaturs actio personalis, sive realis: sive quæstio super decimis moveatur principaliter sive incidenter. 4. Idem est, si dubium seu quæstio moveatur, an decimæ sint spirituales vel laicales? Ita communissima fere omnium Catholicorum quoad omnia membra, licet quoad aliqua puncta tertii membri dissentiant aliqui. *Primum* omnino certum est ex c. 15. 25. h. t. Clem. 2. de

Gallic. ac f. 1. c. d. statum in c. 2. c. d. x. & in Trid. can. 12. *de h. r. p. de c. l. trid.* causas ipi iurales pertinet ad iudicem Ecclesiasticum, & iurati seculari nullam esse in iis jurisdictionem asserentibus. *Sed etiam* pariter certum est ex c. 8. cod. & c. 12. de foro comp. item ex c. 4. de c. d. in 3. & Trid. sess. 25. c. 20. de res. personar. Ecclesiasticar. tam iure iurino quam c. d. Canonibus esse exemptas à foro & jurisdictione aliarum iurisdictionum. Si decimæ non forent iure Laicales, sed ab Ecclesia olim Laicis in feudum datæ, ex hoc speciali capite, etsi Reus conventus esset Laicus admi deberet Iudex Ecclesiasticus, ut constat ex *Jure Feudali*, & arg. c. 6. 7. de for. comp. t. Membrum tertium ernitur ex duobus præcedentibus, quia vel spiritualitas causæ, vel privilegium & exemptio personæ, exigit Iudicem Ecclesiasticum, saltem spectato Jure Communi, & Concordatis Bavaricæ, quæ art. 5. §. 3. ita habent: sic etiam in causarum decimarum cognitione Ordinarius (Episcopus) jus suum conceditur; ea tamen in certis casibus à Jure permissis ad Sæcularem quoque Magistratum spectant, puta in iis decimis, quæ jam effectæ

152

460 LIB. III. TITULUS XXX.

ex se spiritualis: quæ cognitio & decisio evidenter supponit jurisdictionem spirituales & Ecclesiasticam, cuius incapaces sunt Laici. Adde quòd juxta omnes in dubio præsumi debeat, decimas esse spirituales: ergo, si Laicus judicaret super hoc dubio, judicaret super causa spirituali, saltem præsumptivè tali, adeoque nulliter & super re sibi non subjecta.

- 16 Dico tamen 8. Etiam Laicus Judex potest esse competens in casu, quo decimæ sunt merè Laicales, & Reus convenus est Laicus. 2. Contra Laicum emptorem aut conductorem fructuum decimalium. 3. Si Laicus conveniatur super facto liquido super decimis etiam spiritualibus, v. g. si Laicus agatur reus commissæ certò fraudis in solvendis decimis, vel si neget decimas, ad quas certò obligatur. 4. Si conveniatur super facto dubio, v. g. an solverit decimas, an integras, an non fraudem commiserit: item si conveniatur super nuda possessione, ubi nulla involvitur quæstio super proprietate juris decimandi, vel solùm incidenter. Atque in his casibus hujus membri judicium concedo Judici quoque Laico vi consuetudinis, ubi

DE DECIMIS, PRIMITIIS, &c. 461
ubi ea exiit, & quam passim vigere
testantur plurimi DD. ac in specie
Cancellar. Schmid. *Controv.* 25. n. 4.
seqq. de casu, quo agitur in possessio-
rio contra Laicum in decimis etiam
spiritualibus. Idem admitterem de
casu, quo agitur actione reali contra
Clericum in decimis Laicalibus, si de
hoc specifico casu existere convincen-
ter probaretur consuetudo. Sed non
facile probabitur, utpote immunitati
Ecclesiasticæ personali valde contra-
ria. *Membrum* 1. 2. 3. patent per se,
quia nihil spiritualitatis ex parte cau-
sæ, nihil exemptionis ex parte Rei
conventi reperitur. *Membrum* 4. su-
mitur ex Testimoniis & auctoritate
Doctorum. Dixi tamen initio asser-
tionis, etiam Laicus, ut insinuarem ad-
iri quoque Ecclesiasticum posse Judi-
cem, ut adeo dictæ causæ omnes sint
mixti fori, & detur locus præventio-
ni. Sic enim sentit communior &
verior, satis clarè fundata in c. 5. *seqq.*
c. 16. h. t. Clem. 2. de *Judic.* Conso-
nant Concordata Bavaricæ, quæ loc.
cit. adhibent particulam quoque, quæ
est implicative & conjunctiva. l. 2.
pr. ff. de *Pañ.* & Cancell. Schmid. *aut.*
17. cit. n. 6. 7. qui utique melius no-

462 LIB. III. TITULUS XXX.

vit observatam Bavariæ, quam quidam alius, qui in possessione iudicium tribuit iudici Laico privative ex antiquissima praxi.

27. Dico 9. *Primitivæ* sunt primi fructus ex terra provenientes, puta ex agris, vineis, hortis, arboribus. Deo ut largiteri omnium bonorum, ejusque Ecclesiæ ministris. semel tantum (non singulis annis, ut decima) offerendi. In Veteri Testamento debabantur Jure Divino. *Exod. 23.* In novo autem ex præcepto Ecclesiæ. *can. 6. d. 23.* ubi nulla quantitas fuit præscripta, at in *c. 1. h. t.* designata esse videtur quadragesima, vel ad minimum sexagesima pars primorum fructuum. Sed vi consuetudinis in Germania nostra pridem abolitæ sunt, vel nunquam in usum deductæ.

28. Dico 10. *Oblationes* generaliter sumptæ denotant omne id. quod Deo, vel intuitu Dei, offertur Ecclesiis aut Ecclesiæ ministris. Specificè autem & propriè huic loco sunt dona, quæ fideles intuitu Religionis per se, vel per alios offerunt ad altare, devotam imaginem &c. in-vel extra Ecclesiam, in cippo vel ad mensulam: principaliter autem veniunt per oblationes illa
dona,

donæ, quæ fiunt ad altare inter Mis-
 sarum solemnæ. *can. antiquos 8. caus. 10.*
q. 1. Per se loquendo nulla est obli-
 gatio facienda ulla oblationes. Com-
 munitis enim. *2. Th. 2. 2. q. 86. a 1.* quia
 ex natura sua dicunt munus gratuitū,
 nec esset lex illas præcipiens; quan-
 vis Ecclesia eas valde approbet, *SS.*
2. P. funderant, & antiquissimus fidei-
um ulus confirmet, atque ratio ipsa
ac pia offerentium intentio eas valde
commendabiles faciat. can. quia iucer-
doles 13. q. 2. c. 6. d. 1. de consecr.
 Disi tamen, per se loquendo: per acci-
 dens enim possunt fieri obligatorie.
 veluti 1. ex promissione aut voto. 2.
 Ex conventionē. 3. Ex indigentia
 Ecclesiæ, vel Parochorum, aliunde
 congruam sustentationem non haben-
 tium. 4. Ex consuetudine animo se
 offerendi introducta, v. g. pro certis
 festivitatibus; qui animus fortè præ-
 sumitur, si populus diuturno tempore
 constanter eas facere continuavit. 5.
 Ex præscriptione, si Parochus longo
 tempore ejusmodi oblationes quasi de-
 bitas exegit, vel parochiani voluissent
 aliquando ab eis cessare, & Parochus
 bona fide putans, eas sibi deberi, ur-
 sisset, & illi acquiescent.

464 LIB. III. TITULUS XXX.

19 Quæres, ad quem pertineant Oblationes? R. 1. Oblationes omnes, si-
 ve ad altare, si-ve ad imaginem piam,
 si-ve in Ecclesia parochiali, si-ve in a-
 lia, in Oratorio, Capella, vel alio lo-
 co pio, intra fines alicujus parochiæ
 deponantur, si-ve ipse Parochus, si-ve
 alius celebret Divina, de Jure Com-
 muni spectant ad Parochum. Com-
 munitissima ex *can. 13. 14. caus. 10. q. 1. c. 10. de Præsc. c. 9. de his, quæ sunt a Prælat.* Nisi nimirum aliud habeat
 consuetudo, vel de alia intentione
 offerentium constet, ut si Neo-mystra
 celebret Primitias, pertinent ad illum;
 si fiant ad imagines miraculosas, spe-
 ctant ad Ecclesiam vel Sacellum pro
 fabrica vel ornatu Ecclesiæ, aut ima-
 ginis, uti & quæ deponuntur in cip-
 pis, mensis, capsulis ad oblationes
 pro tali fine applicandas expositis. Ut
 adeo ad Parochum hodie vix aliæ o-
 blationes pertineant, nisi quæ sunt
 sub Missis ad altare in exequiis & se-
 pulturis, in benedictione nuptiarum,
 introductione mulierum in Ecclesiam
 &c. Interim tamen oblationum, eti-
 am non ad se pertinentium administra-
 tio, custodia, & applicatio ad mentem
 offerentium spectat per se ad Paro-
 chum,

DE DECIMIS, PRIMITIIS, &c. 465
chum, ut habet communis; nisi aliud
per consuetudinem, privilegium, aut
conventionem sit introductum. R. 2.
Oblationes, quæ fiunt in Ecclesiis Re-
gularium, seu Religiosorum, perti-
nent ad horum ibi Deo servientium
sustentationem, nisi de alia mente of-
ferentium constet, qui sortè intendunt
ornatum certi Sacelli, Imaginis mira-
culosæ, Altaris, &c. c. 1. de Statu Mo-
nach. c. 16. de Excessib. Prælat.

TITULUS XXXI.

De Regularibus, & Transeuntibus
ad Religionem.

SUMMARIUM.

1. Quinam dicantur Regulares?
2. Quid, & quatuorplex sit Religio?
3. Transeuntes ad Religionem quinam sint?
4. Quinam debeant, vel possint ingredi Re-
ligionem?
5. Quid Juris circa Novitios?
6. Et an dispositio Tridentini extendenda
ad ingressuros?
7. Quid Juris circa Professos?

Regulares hoc loco appellantur, qui i.
voto paupertatis, castitatis, & o-
bedi-

hominibus acquiri. Et à mundo ab-
 linere in continentia. His Imperio
 athenius Praetor Sacerdos dei vi-
 sit in in-
 stituit iuxta Regulam aliquam ab
 Imperio approbatam: Hoc debet Cle-
 ricus habere sive Laicus: maritus vel de-
 mure. Alio nomine vocatur Religiosi,
 qui professantur aliquam Religionem,
 seu Ordinem Religionem.

2. Est autem Religio (de qua mentio-
 ne non fecit Rubrica & nos sermonem)
 situm ad Christianam vitam & chari-
 tatis perfectam seu teodentiam. editis
 tribus, paupertatis, Castitatis, & O-
 bedientiae votis, statuis in eorum
 & secundum certas Regulas vivendi
 motus, ab Ecclesia debet approba-
 tus. Saepius nuncupatur *Ordo Reli-
 giosus*. Unde quatuor essentialia sua-
 stantialia Religionis, seu Status Reli-
 giosi & Regularis, communiter re-
 censentur. 1. Speciale studium vo-
 luntatis paupertatis, perfectae casti-
 tatis, & obedientiae perpetuae, quae
 victores quia à Christo tractantur in
 Evangelio ad amplioram perfectionem
 Christianam observandam, non prae-
 cipiuntur ob arduam illam. Christus
Evangelio illorum, per quae homines
 & sua omnia consecratur Deo, per pau-
 per-

DE REGUL. ET TRANSUNT. &c. 467

peractum quidem a rebus corporalibus, per
castitatem corpus, per obedientiam
verò animam. 2. Vota differunt vi-
tim virtutum, per quae inducitur sta-
bilitas & Religio elicitur *status*, qui
ex natura sua exigit perpetuitatem.
3. Sed nullus in perfectionem & ius soli-
tationem alius Superiorem, ad ser-
vandam castitatem requirit. & dicta vota
compellere possunt s. a. Appellatio
Ecclesiae, scilicet Summi Pontificis,
talem non esse, qui non praece-
derant, sed quoniam obsequio appro-
bantis, sed in viam vere Religiosae.
Haec Religio licet substantia ideo sit
unica, cum omnes ethices Religiosi
in dictis substantiis suis conveniant,
accidentaliter tamen, nempe secun-
dum speciales fines, & regulas tan-
quam media ad illos perveniendi, est
multiplex: sic cum est *Contemplativa*,
quae ex instituto suo principaliter or-
dinatur ad contemplationem solum
Divinam Haecque vocatur per o-
rationem, lectionem sacrae &c. vel
Religio S. Pauli, S. Bernardi, S. Bru-
nonis &c. Alia *Activa*, quae ex instituto
suo principaliter ordinatur ad vitam
activam, seu ad vacandum pro aliquo
propter Deum per opera charitatis

ac misericordiæ, vel corporalia, vel spiritualia, uti Ordines Militares Equitum Teutonicorum, Melitenſium, Rhodiensium &c. qui habent tria vota ſubſtantialia, Fratrum Miſericordiæ &c. Alia demum *Mixta*, quæ utramque vitam, Contemplativam & Activam complectitur, atque ex principali ſuo ſine ordinatur ad vacandum tam Deo per orationem &c. quàm proximo per opera Miſericordiæ, præſertim ſpiritualia, docendo rudes, prædicando Verbum Dei, Conſiſtiones audiendo, Sacramenta adminiſtrando, moribundis aſſiſtendo &c. uti Ordo Dominicanorum, Franciſcanorum, Auguſtinianorum, Societatis JESU &c. Rurſus alia Religio eſt *Clericorum*, nempe Regularium, qui ex inſtitutione & ſine ſuo principali obeunt miniſteria Clericis propria: alia *Monachorum*, qui ex inſtituto ſuo principalius vitam ſolitariam profiſcentur, non miniſteria Clericis quatalibus propria: alia *Mendicantium*, qui ex primæva inſtitutione nulla poſſident bona immobilia etiam in communi, uti Dominicani, Franciſcani, Eremitæ S. Auguſtini, & Carmelitæ; qui tamen omnes ex diſpoſitione Tri-

den-

DE REGUL. ET TRANSEUNT. &c. 469
dentini *Sess. 25. c. 3. de Regular.* bona
immobilia eorumque dominium in
communi obtinere & habere possunt,
exceptis *Minoribus* seu Franciscanis
strictæ observantiae, ut vocant, & Capu-
cinis, quos imitantur *Domus Professæ*
Societatis IESU, quam Pontifices an-
numerarunt Ordinibus Mendicantium.

Transcentes ad Religiosem sunt in du-
plici classe, eorum, qui ingrediuntur
Novitiatum, ut auspiciuntur proba-
tionem emissioni votorum præmitten-
dam: ac eorum, qui ingrediuntur per
actualem emissionem votorum, vel
per Professionem, per quam ultima
vota evadunt & dicuntur *Solennia*. Est
autem *Professio* propriè dicta contra-
ctus facer, per quem homo actualiter
emittens vota paupertatis, castitatis
& obedientiæ se consecrat, obligat &
tradit Deo, ac Religioni approbatæ, &
vicissim Religio per Prælatum nomine
Dei acceptando hæc vota se obligat ad
Professum perpetuò retinendum. Est
duplex: *Expressa*, quæ sit verbò vel
scriptò vel alio simili modo, licet sin-
gulæ tres dictæ virtutes non explici-
tè nominentur, sed solum implicitè ex
recepto usu intelligantur, ut si Bene-
dictinus, vel Canonicus Regularis, sic
dicat,

1. *Quod si de eodem S. Baro. 1.º, vel*
2.º, §. 1.º, de talis enim vox est,
quæ ab antiquo talis Regula fuit
consecrata: Facta autem, quæ se aliud
fallo, ex quo animus profectus, inci-
pit, ut quis post annum Revularis
gesserit habitum Professilis prope in
18. an. h. t. vel exerceat alium talis
Professilis competentem: sed hoc ho-
die est rarissima extra causam, cum ex-
ceptis Professore fuisse nulliter edita.
Lex, proprie dicta: si enim Regula ac-
ceptat quidem dicta vota, non verò
reciprocè se obligat vota emittenti,
ut sit in Societate HENRI, ubi ingressi
finito N. violata adunt vota, non est
proprie dicta Professilis, nec se h. pro-
fesos facit aut deinceps Professilis, &
vota manent ad vacantes in Regula
tandem, donec post eorum tres annos
erigantur verum Professillem, qui ad
eum idem inventiuntur juxta Con-
siderationes Societatis.

- ¶ In eo q. si quis nuntio per se tenetur ingredi Religionem, aut cogi ad ingrediendum p. talē. Trid. *fo. 1. li. c. 18. de Rel. cum. Confis.* etiam Evangelicū non inducant obligatiōem, & Chytracius e. l. *de gradum. vii.* ratio- nem in cujuslibet lib. ra. eadem p. ten-

Math. 19. Inquiens: *si vis perfectus esse, vade, vende, quæ habes, & sequere me.* Ita regulariter omnes ingredi possunt, nullo laboris esse impedimento corporis aut animi, cum utique cuilibet pecuniam sit salutem suam & perfectionem Christianam in promovere per media ab ipso Christo suata. Aliqui tamen habent impedimentum substantiale & dirimens, quo stante non valet Professio, uti mulieres 16. annis, & qui non per integrum & continuum annum prius steterint in probatione seu in Novitiatu. *Trid. s. 25. c. 17. de Regular.* Metu gravi injustè incusso adacti ad emittendam Professionem. *c. 1. h. t. & c. 1. de his, quæ r.* Matrimonio jam consummato ligati sine debito compartis consensu. *c. 17. de consens. conjug.* Episcopi jam confirmati vel consecrati sine licentia Papæ. per *c. 2. seqq. de transf. Episc.* ac alii, quos particularium Ordinum statuta incapaces reddunt. Alii econtra laborant impedimento solum impediēte, quo stante illicita est Professio, uti servi, etiam improprie dicti, nempe adscriptitii, homines proprii, sine consensu suorum dominorum, obligati ad ratiocinia, antequam suis

Principalibus satisfecerint, corpore vitiati &c. uti de susceptione Ordinum Clericatum in *lib. I. tit. 18. 19. 20. explicatum est.*

5. Dico 2. Novitii in favorabilibus veniunt sub nomine Religiosorum, adeoque participant sui Ordinis privilegia omnia, quibus non privantur Jure speciali aut Consuetudine, gaudent quoque privilegio *Fori & Canonis.* 2. Subiecti sunt jurisdictioni Superioris, cui præcipienti tenentur obedire etiam in conscientia, ac ab eodem puniri possunt, si delinquant, vel non observent regulas. 3. Non tamen obligantur votis Religiosis, nec per se & directè ad servandas regulas sub peccato. 4. Item per se liberum ipsis & licitum est regredi in Sæculum. 5. Quæ libertas ut magis salva maneret, ordinavit Tridentinum, ut de bonis & juribus suis, in sæculo habitis, etiam in favorem Religionis, validè non possint disponere per actum inter vivos, eumque gratuitum, uti est donatio, renuntiatio, cessio, nisi id faciant intra duos ultimos menses Professioni proximos, & cum licentia Episcopi [quæ tamen multis in locis non est usu recepta] atque Professio actuali-
ter

DE REGUL. ET TRANSEUNT. &c. 473
ter sequatur. 6. Si egrediantur, re-
stitui ipsis cobent omnia, quæ secum
in Religionem tulerunt, ipsi verò ni-
hil tenentur restituere Religioni, v. g.
expensas in suam sustentationem fa-
ctas, nisi simulatè & sine animo ma-
nendi fuissent ingressi, vel nisi aliter
sit conventum. 7. Si verò Professio-
nem emittant, & de suis bonis & juri-
bus nullam fecerint dispositionem, ea
omnia statim acquiruntur Religioni
vel Monasterio, si bonorum tempora-
lium sit capax. Pars 1. sumitur ex c.
15. de R. J. in 6. & c. 21. §. quævis de
Sent. Excomm. in 6. Pars 2. ex eo,
quod censeantur se subdicere jurisdi-
ctioni Superioris [aliàs enim non re-
ciperentur] Superiori autem, casu
quo justè præcipit, vel pœnam insti-
git, parendum est ex Jure Naturali.
Pars 3. exinde, quod nec ullum adhuc
emiserint votum, nec regularum ob-
servationem promiserint expressè, nec
tacitè. Pars 4. ex c. 20. & 23. h. t.
Pars 5. & 6. ex Trid. s. 25. c. 16. de Re-
gular. Valet tamen dispositio Novi-
tii de bonis suis per ultimam volunta-
tem, vel per contractum onerosum,
quo tantundem, vel fere æquivalens
recipit; cum per talem dispositionem

sibi

sibi non praesumeret, nec illi ad e-
 undi ad saeculum minueret. *Idem* 7.
 ex *Auth.* *de p. de in. 8. qua. multat.*
C. de p. de in. 8. qua. multat. *C.*
de p. de in. 8. qua. multat. *C.*
de p. de in. 8. qua. multat. *C.*
 7. *de in. 19. q. 3.* cum tractando seipsum
 Religioni censeantur quippe omnia
 sua, tanquam accessoria, etiam tradi-
 disse: consequenter ex omnia con-
 quitur Religio, non quidem iure her-
 editario, sed iure acquisitionis.

6. Quæres, ab Concilio Tridenti-
 num, dum *loc. cit.* irritat renuntiatio-
 nes, donationes, & cessiones bonorum
 & iurium, à Novitiis factas sine requi-
 sitis ibi conditionibus, etiam intelli-
 gendum sit de nondum ingressis in
 Novitiatum, sed primum ingressuris,
 qui nempe intuitu Religionis ingredi-
 endæ eadem renuntiationem &c. faci-
 unt? R. Negant quidem Lezana,
 Diana, Pertell. Peyrin. Pellizer. tr. 2.
 c. 9. n. 4. *Manual. Regular.* Ego tamen
 cum Roderiq. Miranda. Molina tom. 1.
 de J. & J. tr. 2. d. 139. post. med. & Lay-
 mano lib. 3. *Theol. Mor.* tr. 5. c. 7. n. 7.
 affirmo, ex hoc fundamento: scilicet
 ratio & mens Tridentina evidenter eo
 collimabat, ut Novitiis salva maneret
 libertas regrediendi in saeculum, &

DE REGUL. ET TRANSLAT. C. 2. 475
ne hac occasione, quod totum vel aliquam
partem substantiarum suarum, in Mensuram
vel alias translatar. & non facile reu-
perantur, si differant, discedere non oportet
(verba sunt Tridentini) sed hæc ra-
tio plane non minus pugnat apud in-
gressures, & intuitu Religionis in gre-
diendas exuentibus sese bonis & iuri-
bus suis: ergo nec ingressuri valde
donant, renuntiant, cedunt bonis fu-
is sine solemnitate à Trid. præscripta;
siquidem mens, finis & ratio legis,
quæ dicitur esse anima legis, vel ma-
ximè est attendenda, & magis, quàm
ipsa verba, præsertim in lege favora-
bili, qualis est hæc, cum principaliter
intendat favere libertati à Religione
discedendi. Confirmatur: Tridentinū
non determinatè loquitur de ingressu
aut Novitiis actibus, sed attente
de renuntiatione aut obligatione ante
mensures proximas ante Professionem
sed renuntiatio &c. ante ingressum in
Novitiatum, ac intuitu & exitu fi-
nali, vel saltem in passiva, ingrediendi
facta, verè sit ante duos proximos
mensures ante Professionem: ergo.

Dico 3. Professi in quacunque Re-
ligione tam arcte asstringuntur Reli-
gioni, & hæc illis, ut nec ipsi ab ea

Eff rece-

476 LIB. III. TITULUS XXXI.

recedere, vel dimissionem petere, nec Religio illos dimittere valeat. 2. Nisi ad strictiorem Ordinem transire volentes. 3. Quamvis ejici justis ex causis possint. 4. Et Profetas v. lo-rem suae Professionis [in i & Religio] per quinquennium à die Professionis impugnare, at non ultra. Commu- nis quodam omnia. **Membrum** 1. su- mitur ex c. 5. §. 7. h. l. **Membrum** 2. ex c. 18. c. l. *Id.* §. 25. c. 19. de Regular. Ut autem licet transitus ad alium Ordinem, i. d. r. m. opus est licentia Superioris, vel per litteras apostolicas, vel litteras capitulares, & per litteras ex bona intentione, non ex v. l. 12. Sa- quibus v. licet transire ad alium Exio- rem, vel potius regere, & quidem absque iusta causa, v. g. infirmitatis, dissidii, & elationis &c. opus f. et licentia Papae; licet cum simili causa sufficeret licentia Episcopi, & si Monasterium foret exemptum, Su- perioris Regularis & Capituli. Sem- per autem requiritur consensus Prae- lati. ad cujus Ordinem fit transitus, & i. ovus probationis annus. Mendicantibus ad non Mendicantes (excep- tis Cartusiensis) transire nunquam licet sine speciali licentia Papae. *Extrav.*

1. int.

DE REGUL. ET TRANSEUNT. &c. 47

1. *int. comm. n. t. &c.*, qui sic tractantur, sunt inhabiles ad Priorem, Officiu, vocem in Capitulo, & Curam administranda. *Clau. 1. cod. l. 1.* ad Beneficia Secularia, etiam Curata, inhabiles sunt omnes translati ad alium quocumque Ordinem. *Trid. s. 14. c. 11. de re. j.* De hominibus Societatis IESU adverte, quod ipsis, etiam praesentis, licent quae ad non-Mendicantes transire cum solius Generalis facultate. *Constit. cum alias. Gregor. XIII. Membran. 3. ex can. 16. & 24. can. 24. q. 3.* ac prout si nimirum iuxta effectus eius consue adferat. Hodie autem iuxta decretum S. Congreg. Concil. *Trid. Interpret. iussu Urbani VIII.* editum, sufficit quidem quodvis grave & publicum crimen, si accedat incorrigibilitas, ut autem aliquis haberi possit pro incorrigibili, & epei, ibi statuitur, ut post tertiam monitionem, & correctionem, si non emendare per annum in jejuniis & poenitentia probatus non resipuerit. Tunc cer jectus manet quidem obligatus Votis, et ob statum suum non ita rigidè, probabiliter tamen non Regulis in Ordine praescriptis: tenetur quoque geseare

habitu, & per emendationem se disponere ad iteram acceptationem, imò emendatum, etiam non petentem suscipi, tenetur Religio recipere, ut notatur DD. cum Parb. ex c. fm. h. t. Membrum 4. ex Trid. d. s. 25. c. 19 de Regular. Quamvis autem post quinquennium pro foro externo non amplius audiatur valorem suæ professionis impugnans coram Superiore suo, & Ordinario (ad hos enim conjunctæ vè pertinet cognoscere) in foro tamen interno, si nullitas suæ Professionis certa sit, eam tamen probare nequeat, non tenetur (clam quod tamen facere posset, & laudabiliter faceret) ratificare per novum consensum suam Professionem, sed posset (secus si scandalò) distendere. Cæterum nullitas Professionis non sanatur ab ignaro nullitatis, licet singulis annis eam renovaret etiam sublatò in impedimentò, nisi expressè apud se statuisset, se Professionem, casu quo invalida fuisset prior, hic & nunc validam & novam emittere velle.



TITULUS XXXII.

De Conversione Conjugatorum.

SUMMARIUM.

1. Quid veniat per Conjugatos, & eorum Conversionem?
2. Quid Juris, si existentes in Matrimonio Rato.
3. Vel in Consummato, ingredi Velint Religionem?

Conjugati sunt in duplici class; 1. qui sunt in Matrimonio Rato. quod quidem legitime est contractum, nondum tamen secuta copula carnali: alii in Consummato: scilicet per subsecutam copulam carnalem perfectam, per se aptam ad generationem proles. Per Conversionem intelligitur hic ingressus in Religionem, seu Ordinem Religiosum.

Dico 1. Existentes, in Matrimonio 2. Rato, quamdiu illud non consummaverint per copulam, ad quam propterea per duos integros annos a contractu Matrimoniali non obligantur etiam exigente altera parte, possunt ambò, vel unus, etiam altera parte invitata, liberè ingredi Religionem. 2. Et postquam secuta fuerit Professio, Matrimonium penitus dissolvitur, ita ut remanens in saeculo aliud licite ac valide

480 LIB. III. TITULUS XXXII.

liè contrahat. Communis & certa quoad utramque partem propter claros textus in c. 2. 7. 12. h. t. *Extravag. antiquæ Jo. XXII. de Voto.* ubi Matrimonio Rato annexa legitur hæc conditio, *nisi Religionem ingrediatur*: quæ tamen conditio non est annexa susceptioni Ordinis Sacri: quare Matrimonium tam non dissolvitur per susceptionem Sacri Ordinis etiam Presbyteralis. *Extrav. cit.* Quamvis autem hujusmodi conjuges per bimestre non teneantur consummare Matrimonium, si velint ingredi Religionem, vel de ingressu deliberent, eo tamen lapsi, si una pars inflet, & debita conjugale seu copulam petat, urget obligatio vel statim ingrediendi, vel Matrimonium consummandi.

3. Dico 2. Existentes in Matrimonio Consummato nec licè ingrediuntur, nec validè Professionem emittunt, nisi sponte consentiat altera pars. 2. Vel altera pars commisset adulterium. 3. Aut lapsa fuisset in hæresim, & propterea per sententiam iudicis permissum divitiarum. 4. Eadem procedunt de susceptione Ordinis

dineam Sacrum ei facit injuriam afflu-
mendo statum conjugio non conveni-
entem. Quod autem Ordo suspensus
valuat, eruitur inde, quod non exitet
Jus illum irritans.

TITULUS XXXIII.

De Conversione Infidelium.

SUMMARIUM.

1. *Quam dicantur infideles?*
2. *Quid, si unus infidelium conjugatorum convertatur?*
3. *Quid aliud statuatur in hoc titulo?*

1. **I**nfideles hoc loco, uti passim in Ju-
re, sunt illi, quò nunquam incepti
Baptismo Ecclesiam ingressi aut
Christianam fidem professi sunt, uti
Judæi, Ethnici, Pagani, non verò
Hæretici, hi enim propriè *reverti* po-
tius, quàm *converti* dicuntur. Per
Conversionem autem intelligitur tran-
situs ad Fidem seu Religionem Ca-
tholicam.

2. Dico 1. Matrimonium ab infidelibus
contractum, etiam consummatum, si
unus se convertat ad fidem Catholi-
cam, manens autem in infidelitate no-
lit cohabitare converso, vel velit qui-
dem, at non sine contumelia Crea-
toris

toris seu injuria erga Christum, aut sine sollicitatione conversi ad peccatū statim dissolvitur quoddam vinculum, quamprimum conversus ad alias nuptias transit, sicuti potest. *can. 2. caus. 28. q. 2. & c. 7. de divort. ubi Pontifex, uti Doctores communiter, sic intelligit illa verba S. Pauli 1. Cor. 7. Quot si infideles dixerint, discedat, non enim servituti subiectus est frater aut soror hujusmodi.* Et hic casus est unus quo Matrimonium semel validū & consummatum dissolvi quoad vinculū potest.

Dico 2. Matrimonium infidelis 3. ad Fidem conversi, quod contrahit cū uxore fidei, cujus maritum consentiente uxore occidit, licet adhuc infidelis, eum in finem, ut eam duceret in uxorem, est nullum; adeoque hoc impedimentum Criminis etiam afficit Infideles, licet aliis impedimentis Matrimonii Jure Ecclesiastico introductis non ligentur infideles. 2. Si unus infidelium convertatur, & altera pars in Infidelitate persistat, proles eorum, quæ nondum sunt rationis ita capaces, ut possint ipsam Religionem eligere, tolli ab Infideli, & educari a converso debent, sive iste

484 LIB. III. TITULUS XXXIV.

ille & pater & mater. Pars prior habetur c. 1. & posterior c. 2. h. t. Hoc ostendit, quod secundum Leges Civiles heredes sint in potestate patris, & illi, non huic, cura educandi filios & alios incumbat. §. *filii* l. 9. de patr. pot. l. 9. C. cod. Ergo, si in hoc casu statum ad eundem, proles re-veniente sunt patri potestatem in hereditate; necesse enim est, ut sit. Secundum favor Religionis & bonum speculans liberorum praevalere dispositioni juris Civilis, & standum hac in parte juri Canonico.

TITULUS XXXIV.
De Voto, & Voti Redemptione,
SUMMARIUM.

1. 2. *Quid sit votum, & redemptio voti?*
3. *An ex metu, vel errore collatum valeat?*
4. *Quomodo solvatur votum?*
5. *Quomodo votum dissolvatur & Religio-
nis reformation?*
6. *Quae sint materiae voti?*
7. *Quae effectus?*
8. *Quibus modis tollatur obligatio voti?*

1. **C**um ad essentiam Religionis, seu Status Religiosi, sit emanatio certorum votorum, rectè hic

hic agitur de *Voto in genere*, quia
 est lex a radam privata, cum eois
 sponte sui pault se obliganda ad al-
 quid secundum vel contrarium iuri
 & de *Rebus hinc* *ibi*, que nihil est
 aliud, quam modus se obligandi ad ob-
 ligationem vel nondum obligandi. In
 tit. seq. autem de *Votis Religiosi* in
 specie tractabitur.

Dico 1. *Votum est deliberans pro-2.*
missio Deo facta de futuro bono. A-
 deoque differt a proposito, utut serio,
 quod non inducat obligationem, si-
 cut promissio. Cum igitur in dubio
 non sit asserenda obligatio, eo quod
 libertas sit in possessione, in dubio, au-
 quis votum fecerit vel propositum,
 standum est contra votum. Idem
 probabilis est, si quis dubitet, an vo-
 tum fecerit: cum sufficienti delibera-
 tione, quæ debet esse perfecta (&
 tanta, quanta requiritur ad peccan-
 dum mortaliter, ut habet communis)
 quia si dubitatur de aliquo essentiali
 constitutivo voti, consequenter de ip-
 so voto. Palao & Tambur. contra
 communioem. Illi tamen, in du-
 bio tutior via est tenenda, habet ratio-
 nem consilii, non precepti. In-
 telligendum est.

enim deponendi obligatio datur. Dixi *Deo facta*: unde, si promitti fiat homini, non est votum, quod de se est cultus latreuticus Dei, neque si fiat alicui Sancto aut etiam Beatissimæ Virgini, siquis fisteret in horum cultu, & non referret ultimatò ad Deum colendum: verùm, quia hoc ordinariè contingit & contingere præsumitur, siquis voveat B. Virgini &c. Rosarium vel jejunium vel donum, censetur esse verum votum, quia promissio principaliter & ultimatò ex intentione voventis sit Deo, B. Virgini autem in memoriam duntaxat & ut suis precibus voventem juvet: quo modo etiam templa & altaria eriguntur B. Virgini & Sanctis. Addidi *de meliori bono*, quibus verbis indicatur materia voti, quæ debet esse talis, ut Deo sit magis grata, quàm oppositum; aliàs enim Deus, tanquàm promissarius, promissionem non acceptaret.

¶ Quæres, an metus gravis injustè incussus: item an error vel ignorantia ita obstat deliberationi, ut votum evadat irritum? R. ad 1. Etiam talis metus [a fortiori nec levis, aut gra-

vis iustè incussus, aut ab intrinseco, seu a causa non libera, puta morbo, periculo naufragii, incendii &c. proveniens) non facit votum irritum. Ita Sylv. Suar. Palao &c. contra communem apud Fisking; quia spectato Jure Naturali non tollitur periculum metum libertas, nec irritatur votum: de Jure autem Positivo Humano irritatio nullibi est statuta, exceptis votis Religiosæ Professionis. *c. 1. de his quæ vi.* interim metus iniuste incussus est causa, cur votum solvi & rescindi facillè possit. R. ad 2. Si quis ignoret, aut erret, circa substantiam voti vel circa accidentia & circumstantias magnæ considerationis, quas si quis scivisset, non votiisset; vel circa finem, ut si quis votiisset Petro dare elemosinam, quem per errorem putabat esse pauperem, votum est utique nullum: quia tanquam lex privata, totam suam vim habere debet a voluntate & intentione votantis, quam tollit hujusmodi ignorantia vel error. Econtra validum est, si ignorantia vel error sit solum accidentalis &c. *Objic. 1.* Deus non acceptat vota per injuriam extor-

clerus & Augustinus Doctoris
filiis iam olim impoſuit, ut vota Re-
ligioſa, etiam contra vota, etiam
& vota caſtitatis, dantes illis licen-
tiam convolandi ad matrimonium.
Sed mox, quia contra illa daretur
Trico. autem ſe. 2. cap. 3. *Quod
aſertit, per omnes annos, et
necesse, qui non possunt, et
etiam si cum venerit, etiam si
themata sunt cum illis etiam si
non denegat, nec potest nos
quod possunt tamen. Viti. Deciso 76.
in meis Disquisitionibus.*

Dico 2. Votum dividitur 1. in Solen-
ne, quod ab Ecclesia loco Dispositio-
4.
niter acceptatur ita, ut ea dispositio-
ne Juris votentem reddat incapacem
ad actus voto repugnantes, quia
duntaxat sunt vota Religioſis Re-
ligioſe, & votum Caſtitatis tacitum
ſuſceptioni Ordinis ſacri annexum;
ſic etiam votantes valium non con-
trahunt Matrimonium, & Religionem
profeſſi ſunt, incapaces omnium re-
rum fortunæ. Et in Simplex, quod
non ita acceptatur, & actus voto re-
pugnantes non ſunt invalidos, ſed
tantum illicitos, etiam si tamen re-
liqua vota, exceptis tamen votis

Scho-

490 LIB. III. TITULUS XXXIV.

Scholasticorum Societas (I. E. S. U.), quæ quidem tantum sunt simplicia, Matrimonium tamen reddunt invalidum. 2. In *Parum* seu *Absolutum*, quod sine conditione emissum statim obligat: & in *Conditionale*, quod sub certa conditione emissum non obligat, quamdiu conditio non fuerit impleta. 3. In *Reale*, quo aliqua res, v. g. pecunia, calix &c. in *Personale*, quo promittitur aliqua actio personæ, vel ommissio actionis, v. g. preces, peregrinatio, jejunium, abstinentia lusu immodico &c. & in *Mixtum*, quo simul res & actio promittitur, v. g. donarium & peregrinatio ad thauraturgam Virginem Oettinganam. Votum Reale potest, imò, si ab ipso votente nequeat, debet impleri per alium, item transit ad hæredes (non tamen ultra vires hæreditatis, & non nisi salvâ legitimâ) atque ad successores. per c. 6. cit. c. 6. de Testam. c. 28. de censib. l. 2. §. 2. ff. de pollicit. Contra Votum Personale non transit ad hæredes per se (per accidens autem hæres post aditam hæreditatem obligatur ex propria voluntate, & quasi-contractu, qualis est aditio hæreditatis, ad explendas obligatio-

nes cessat. (ii. c. 6. h. l.) Alius ad
 su cessas; nec debet impleri ab alio
 si v. v. nequeat implere, & si pos-
 sit? non potest impletio alteri com-
 miti. Quapropter, si aliqua commu-
 nitas vovit peregrinationem, i. iunium
 &c. inde non obligantur successo-
 res, nisi forsan ex consuetudine, vel
 statuto saltem tacite approbato ab
 Episcopo, vel ex persuasione erro-
 nea, aut u'u vel ratificatione ultro-
 nea. 4. In *Reservatum*, quod a ne-
 mine, nisi a Summo Pontifice dispen-
 sari vel commutari potest, qualia sunt
 tantum quinque: votum castitatis in-
 tegre & perfecte, votum Religionis
 ingrediendæ, vota peregrinationis Ro-
 mance, Ierosolymitanæ, & Con-
 stantinianæ. Extra. 5. cum de p. n. t. &
 remiss. Reliqua omnia sunt non reserva-
 ta.

Quæres, quid requiratur, ut v. ta 5.
 Castitatis, & Religionis ingrediendæ,
 quæ contra Jus antiquius reservan-
 tur sedi Apostolicæ in cit. Extra,
 censeantur esse reservata? R. cum
 hæc reservatio sit restrictiva potesta-
 tis Episcoporum, & ideo odiosæ, ac
 strictæ interpretationis, debent esse
 perfecte edita, h. e. plena libertate &

Gg. 5. 2. 3. 4. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 12. 13. 14. 15. 16. 17. 18. 19. 20. 21. 22. 23. 24. 25. 26. 27. 28. 29. 30. 31. 32. 33. 34. 35. 36. 37. 38. 39. 40. 41. 42. 43. 44. 45. 46. 47. 48. 49. 50. 51. 52. 53. 54. 55. 56. 57. 58. 59. 60. 61. 62. 63. 64. 65. 66. 67. 68. 69. 70. 71. 72. 73. 74. 75. 76. 77. 78. 79. 80. 81. 82. 83. 84. 85. 86. 87. 88. 89. 90. 91. 92. 93. 94. 95. 96. 97. 98. 99. 100. 101. 102. 103. 104. 105. 106. 107. 108. 109. 110. 111. 112. 113. 114. 115. 116. 117. 118. 119. 120. 121. 122. 123. 124. 125. 126. 127. 128. 129. 130. 131. 132. 133. 134. 135. 136. 137. 138. 139. 140. 141. 142. 143. 144. 145. 146. 147. 148. 149. 150. 151. 152. 153. 154. 155. 156. 157. 158. 159. 160. 161. 162. 163. 164. 165. 166. 167. 168. 169. 170. 171. 172. 173. 174. 175. 176. 177. 178. 179. 180. 181. 182. 183. 184. 185. 186. 187. 188. 189. 190. 191. 192. 193. 194. 195. 196. 197. 198. 199. 200. 201. 202. 203. 204. 205. 206. 207. 208. 209. 210. 211. 212. 213. 214. 215. 216. 217. 218. 219. 220. 221. 222. 223. 224. 225. 226. 227. 228. 229. 230. 231. 232. 233. 234. 235. 236. 237. 238. 239. 240. 241. 242. 243. 244. 245. 246. 247. 248. 249. 250. 251. 252. 253. 254. 255. 256. 257. 258. 259. 260. 261. 262. 263. 264. 265. 266. 267. 268. 269. 270. 271. 272. 273. 274. 275. 276. 277. 278. 279. 280. 281. 282. 283. 284. 285. 286. 287. 288. 289. 290. 291. 292. 293. 294. 295. 296. 297. 298. 299. 300. 301. 302. 303. 304. 305. 306. 307. 308. 309. 310. 311. 312. 313. 314. 315. 316. 317. 318. 319. 320. 321. 322. 323. 324. 325. 326. 327. 328. 329. 330. 331. 332. 333. 334. 335. 336. 337. 338. 339. 340. 341. 342. 343. 344. 345. 346. 347. 348. 349. 350. 351. 352. 353. 354. 355. 356. 357. 358. 359. 360. 361. 362. 363. 364. 365. 366. 367. 368. 369. 370. 371. 372. 373. 374. 375. 376. 377. 378. 379. 380. 381. 382. 383. 384. 385. 386. 387. 388. 389. 390. 391. 392. 393. 394. 395. 396. 397. 398. 399. 400. 401. 402. 403. 404. 405. 406. 407. 408. 409. 410. 411. 412. 413. 414. 415. 416. 417. 418. 419. 420. 421. 422. 423. 424. 425. 426. 427. 428. 429. 430. 431. 432. 433. 434. 435. 436. 437. 438. 439. 440. 441. 442. 443. 444. 445. 446. 447. 448. 449. 450. 451. 452. 453. 454. 455. 456. 457. 458. 459. 460. 461. 462. 463. 464. 465. 466. 467. 468. 469. 470. 471. 472. 473. 474. 475. 476. 477. 478. 479. 480. 481. 482. 483. 484. 485. 486. 487. 488. 489. 490. 491. 492. 493. 494. 495. 496. 497. 498. 499. 500. 501. 502. 503. 504. 505. 506. 507. 508. 509. 510. 511. 512. 513. 514. 515. 516. 517. 518. 519. 520. 521. 522. 523. 524. 525. 526. 527. 528. 529. 530. 531. 532. 533. 534. 535. 536. 537. 538. 539. 540. 541. 542. 543. 544. 545. 546. 547. 548. 549. 550. 551. 552. 553. 554. 555. 556. 557. 558. 559. 560. 561. 562. 563. 564. 565. 566. 567. 568. 569. 570. 571. 572. 573. 574. 575. 576. 577. 578. 579. 580. 581. 582. 583. 584. 585. 586. 587. 588. 589. 590. 591. 592. 593. 594. 595. 596. 597. 598. 599. 600. 601. 602. 603. 604. 605. 606. 607. 608. 609. 610. 611. 612. 613. 614. 615. 616. 617. 618. 619. 620. 621. 622. 623. 624. 625. 626. 627. 628. 629. 630. 631. 632. 633. 634. 635. 636. 637. 638. 639. 640. 641. 642. 643. 644. 645. 646. 647. 648. 649. 650. 651. 652. 653. 654. 655. 656. 657. 658. 659. 660. 661. 662. 663. 664. 665. 666. 667. 668. 669. 670. 671. 672. 673. 674. 675. 676. 677. 678. 679. 680. 681. 682. 683. 684. 685. 686. 687. 688. 689. 690. 691. 692. 693. 694. 695. 696. 697. 698. 699. 700. 701. 702. 703. 704. 705. 706. 707. 708. 709. 710. 711. 712. 713. 714. 715. 716. 717. 718. 719. 720. 721. 722. 723. 724. 725. 726. 727. 728. 729. 730. 731. 732. 733. 734. 735. 736. 737. 738. 739. 740. 741. 742. 743. 744. 745. 746. 747. 748. 749. 750. 751. 752. 753. 754. 755. 756. 757. 758. 759. 760. 761. 762. 763. 764. 765. 766. 767. 768. 769. 770. 771. 772. 773. 774. 775. 776. 777. 778. 779. 780. 781. 782. 783. 784. 785. 786. 787. 788. 789. 790. 791. 792. 793. 794. 795. 796. 797. 798. 799. 800. 801. 802. 803. 804. 805. 806. 807. 808. 809. 810. 811. 812. 813. 814. 815. 816. 817. 818. 819. 820. 821. 822. 823. 824. 825. 826. 827. 828. 829. 830. 831. 832. 833. 834. 835. 836. 837. 838. 839. 840. 841. 842. 843. 844. 845. 846. 847. 848. 849. 850. 851. 852. 853. 854. 855. 856. 857. 858. 859. 860. 861. 862. 863. 864. 865. 866. 867. 868. 869. 870. 871. 872. 873. 874. 875. 876. 877. 878. 879. 880. 881. 882. 883. 884. 885. 886. 887. 888. 889. 890. 891. 892. 893. 894. 895. 896. 897. 898. 899. 900. 901. 902. 903. 904. 905. 906. 907. 908. 909. 910. 911. 912. 913. 914. 915. 916. 917. 918. 919. 920. 921. 922. 923. 924. 925. 926. 927. 928. 929. 930. 931. 932. 933. 934. 935. 936. 937. 938. 939. 940. 941. 942. 943. 944. 945. 946. 947. 948. 949. 950. 951. 952. 953. 954. 955. 956. 957. 958. 959. 960. 961. 962. 963. 964. 965. 966. 967. 968. 969. 970. 971. 972. 973. 974. 975. 976. 977. 978. 979. 980. 981. 982. 983. 984. 985. 986. 987. 988. 989. 990. 991. 992. 993. 994. 995. 996. 997. 998. 999. 1000.

*absolutè. Votum castitatis autem debet esse perpetuæ & integræ. Communis. Unde hæc vota non sunt reservata, si fiant ex metu, etiam levi, injussu incusso: si cum advertentia aut deliberatione imperfecta; si cum intentione se obligandi solum sub peccato veniali: si dubium sit, an deliberatè sit, aut absolutè sint emissa: si sub conditione, v. g. si convalesco: si sub pœna, seu in pœnam, si v. g. te rursus inebriaveris: si alternativè v. g. vel eucharistiam vel castitatem promittas. Vid. la Croix l. 3. p. 2. n. 547. § 47. Rursus non est votum castitatis reservatum, si eam vo-
veas non in perpetuum, sed ad tempus duntaxat, v. g. per annum: vo-
veas non nubere: non fornicare: non petere debitum conjugale: servare castitatem conjugalem: item votum virginittatis tantum, quo præ se promittitur abstinencia ab illo actû Venero, per quem violatur clastrum virginittatis, & hujus laureola amittitur; quàmvis virginittatem volentes sepe soleant intendere se obligare ad castitatem integram & perpetuam, cum non cognoscant differentiam inter Virginittatem & Castitatem, Imò non-*

nonnunquam apud puellas plebeas & rusticanas, quando dicunt, se Virginitatem promississe, adverti, quid aliud non intenderint, quàm manere in vita cœlibe, i. n. marito, adeoque non nubere, quod utique non est integra castitas.

Dico 3. Materia, voti debet esse 6. moraliter possibilis; quia ad impossibilia non datur obligatio. 2. Honestas; quia implicat obligatio ad faciendum inhonestum. 3. De meliori bono; quia DEUS aliàs non acceptat, Unde de re indifferenti, quæ in se nec bona nec mala est, uti v. g. ambulare, non nere die Sabbathi, non ludere &c. non potest validum fieri votum; neque de re impeditiva majoris boni, uti est Matrimonium; quâvis enim hoc sit honestum, impedit tamen statum cœlibem, qui est melior & perfectior, quàm status Matrimonialis: si tamen per Matrimonium posset procurari majus bonum, v. g. pax publica, vel vovense riperetur ex manifesto periculo plurimum & gravium peccatorum, per accidens fieret Matrimonium de meliori bono, & materia voti. Pariter si quis voveret rem de se quidem indif-

494 LIB. III. TITULUS XXXIV.

ferentem, ex causa tamen & fine, ad Dei cultum serviente, redditur Deo grata, uti si voveas te non amplius iururam, ut te propter Deum privas delectatione, quam sentis ex iusu, vel ne perdas inutiliter tempus, aut pecunias, vel ne incidas in iram & blasphemias &c. per accidens validū evaderet tale votum. *Objic.* Si votum de re indifferenti possit per accidens fieri validum propter adjectū finem honestum & Deo magis placentem, tunc etiam votum de re meliori poterit per accidens reddi invalidum propter finem inhonestum adjectum, v. g. si voveres orare in templo expansis brachiis ad captandam vanam gloriam, & ut habearis pro homine valdè pio: sed hoc est contra communem: ergo. R. *dist. ma.* Poterit reddi invalidum, si finis malus adjectus vitiet ipsam rem voto promissam, vel si vovens rem promissam tanquàm medium ordinet ad finem malum, ita ut finis rei promissæ sit malus, ut si fur voveat preces, ut furtum bene succedat, vel si quis voveat jejunare in Sabbatho, ut die Dominica melius & sapidius votare possit. C. *ma.* Si finis malus solum vitiet

vitiet intentionem & actum voventis vel si suis voventis rei promissæ extrinsecus, sit malus, ut si intendas vanam gloriam ex præcibus publicè ex voto peragendis. *N. m.* Illud prius non est contra communem: bene tamen istud posterius,

Dico 4. Votum validum parit obligationem Religionis gravem vel levẽ (prout res promissã fuerit gravis vel levis, aut intentio voventis: iste enim potest votare rem de se gravem, at solum leviter se obligare intendendo) exequendi id, quodd promissum est, & quidem moraliter strictim, nisi iusta causa dilationem excuset. Communis sententia tamen in Jure Naturali, quàm Divino *Mat. 23.* ubi Deus sic præcipit: *non votati vobris Domino Deo tuo, non tantalis reddere: quia requirit illud Dominus Deus tuus, & si moratus fueris, reputabitur tibi in peccatum. Si voveris mulieri, absque peccato eris. Quod autem semel exiit de labiis tuis, observabis, & facies, sicut promissisti Domino Deo tuo.*

Dico 5. Obligatio voti tollitur, seu votum solvitur, non solum per executionem rei promissæ, sed etiam aliis quatuor modis. 1. Irritatione, qua Superior

perior absque omni alia causa, præter bene placitum suum, auctor obligationem voti. Hæc autem non cuilibet Superiori concessum est, sed illi tantum, cui vel competit potestas dominativa in ipsam personam vel voluntatem voventis, ut competit patri in filium impubere, tutori in pupillum, matri, si pater mortuus est tutor, & his deficientibus avo & avia: item Superiori Religioso, & Præfecto Monialium, quoad suos Regulares: qui omnia sibi subditorum vota irritare pro libitu possunt; & hæc irritatio vocatur *directa*: vel cui materia voti est subiecta, & ex hac causa potestatem irritandi habet maritus respectu votorum uxoris præjudicantium usui Matrimonii, gubernationi domesticæ, educationi prolis; & uxor respectu votorum mariti, suo juri præjudicantium &c. & hæc irritatio dicitur *indirecta*, quia materiam voti subtrahit vel prohibet, nec omnino tollit obligationem voti, sed solum suspendit, quamdiu durat impedimentum.

2. *Dispensatione*, "quia Superior, jurisdictione in voventem præditus, nomine Dei ex justa causa remittit obli-

obligationem voti: qualis respectu omnium omnino veterum est Papa: in votis autem Papæ non reservatus Episcopus [& Capitulum Sede vacante] ac Superiores Ordinum quodammodo Religiosos, quoad utrumque forum, externum & internum: item Religiosi Mendicantes, quibus sui Superiores hanc potestatem non restringunt, quoad omnes fideles, at scilicet in & pro foro interno. De Papa colligitur ex textu *Matth. 16. Quodcumque solveris super terram erit solutum & in celis* De Episcopo &c. ex *c. 1. c. 7. §. colligitur. h. t. c. 11. & 14. de minorit.* De Religiosis ex eorum privilegiis ab *innoc. VIII. Eugen. IV. Martino V. Paulo III. & Georgio XIII.* concessis. Iusta veterem causam potest esse vel minus perfecta deliberatio votantis, vel videri magna difficultas exequendi votum, vel tantum spirituale, proveniens a occasione voti, ut si voto castitatis ligatus saepe labitur ex fragilitate in peccata carnis &c. *Offic. In c. 6. h. tit. Monach.* dicitur *custodia castitatis huiusmodi annexa Regalis Monasterii, ut contra eam nec Summus Pontifex licentiam possit inducere* ergo saltem vota solennia non sunt

sunt dispensabilia. R. Sententia contraria est, quod nec Deus potest dispensare in castitate delicti scilicet ita, ut dispensatus maneat Religiosus, non verò, ut non tollatur obligatio v. si. f. lenis. Curandum juxta causam ad dispensandum in voto semper est necessaria ad valorem dispensationis: qui dispensatur non ab eo Deo, id est eo contentis; Deus autem non creditur deesse potestate ut tunc dispensandi, nec facile deberet de eo dispensatio, sed potius fieri commutatio voti, vel aliquid commutationis adhiberi, ut habet etiam Praxis Curie Romanæ; quippe minor fuisset causa ad commutandum, quàm ad dispensandum, quia per commutationem aliud opus bonum substituitur,

3. *Commutatio*, qua nimirum non omnino tollitur obligatio voti, sed solum mutatur, & pro materia voto promissa, substituitur alia, v.g. pro jejunio elèctio syna. &c. Commutare votum in opus evidenter melius potest ipse votans: in æquale autem probabiliter ex causa, etiam tui; quia talis reddit Deo aliquid æquè gratum, & si causa aliqua subsit, non temere id facit. In opus verò minus bonum

bonum nec ex causa commutacione remissum est ipsi voventi, eo quod talis commutatio involvat aliquid dispensationis, quæ non sibi requirit jurisdictionem Ecclesiasticam in votestatu. Certe tamen si votum principaliter sit factum in favorem tenendi, v. g. pauperis alendi, nec dispensatione nec commutatione tolli potest absque consensu illius, cuius favorem est factum, seclusa causa publici boni.

4. *Deficientia materiz*, si nimirum voti materia vel ex toto vel ex parte destruatæ, si evadat impossibilis, vel destinat esse de meliori bono ob mutatas circumstantias.

TITULUS XXXV.

De Statu Monachorum, & Canoniorum Regularium.

SUMMARIUM.

1. Quid veniat nomine Status Monachorum, & Canoniorum?
2. Ad quæ Regule obstringat Votum paupertatis.
3. *Votum castitatis*;
4. *Et Votum Obedientiæ.*

Status

1. **S** *Titulus* in sensu laiciori dicitur quam illi et vitam conditionem, strictè autem & licet hoc, conditionem vitæ *stabilem*, quæ alteri tenetur adstricta: quales communem tres sunt in Ecclesiâ, nempe Clericorum, Religiosorum, & Conjugum. Per *Monachos* & *Conventus Religiosos*, qui inter se differunt per hoc, quod illi Regale fructuarii, illi autem laiciori habitant, hic denotatur universitas omnium Religiosorum, cui per vota puritatis, castitatis, & obedientiæ sub aliquo Prædico se obligarunt ad dictas virtutes specialiter coleudas, & ad certas regulas observandas. Unde dispiciendum, ad quid vi horum votorum, consequenter status sui, obligentur.

2. Dico 1. Religiosi singuli, & in particulari, vi voti *Paupertatis*, accedente dispositione Ecclesiæ, non solum redduntur incapaces omnis domini rerum fortuna, & iurium, quæ aliquæ reddunt divitiarum, ita ut nihil proprium habere possint, & si quis tale quid animo proprietariæ ac sine licentia superioris habere certò deprehendatur, per biennium voce activa & passiva, ac mortuus carere de-

DE STATU MONACHORUM ETC. 501

debeat sepulturâ sacrâ. *c. 24. c. h. t. c. 5. de Regular. Triu. s. 25. c. 2. de Regular.* Sed etiam liberam usum & dispositionem dictarum rerum non habent, ut iis uti absumendo, donando, vendendo &c. aut etiam retinendo vel sibi applicando, nequeant absque licentia Superioris, per *Jura est.* Quæ licentia potest esse vel expressa vel tacita, specialis vel generalis, imò & rationabiliter præsumpta, per quam intelligitur Superioris consensus, qui quidâ nec expressè nec tacitè nec generaliter actu est datus, sed prudenter creditur dandus, si peteretur. Ut hæc licentia *presumpta* sufficiat, requiritur, ut Superior hic & nunc adiri, & ejus consensus petitiōmode non possit: si autem commode peti posset, tunc demum sufficit ad vitandum peccatum proprietatis. quando Superior prudenter creditur non esse invitus quoad substantiam, si v. g. Superior, quamvis optet semper peti licentiam expressam, sæpe tamen connivent, licet sciat, quandoque non peti: quo casu solum censetur esse invitus quoad modum, & non petens licentiam solum venialiter peccat contra obedientiam vel aliam virtutem.

non contra paupertatem. Si verò Superior si pater esset invitus quoad omissionem petitionis licentiae, licet concederetur rem concessurus petita licentia, non tam quoad modum, quam quod substantiam invitus efficeretur censureretur.

Obje. 1. Qui in Societate Iesu post Novitiatum emittunt vota Religiosa, quæ adhuc sunt simplex, retinent dominium rerum suarum donec a Superioribus jubeantur abdicare se dominio, vel donec emittant Professionem vel Coadjutores Formati. *Nota* publicus ergo Religiosi, etiam in particulari, non sunt incapaces domini; quod cum a Communitas Religiosa etiam in ad sanctum [exceptis Superioribus de hujus observantia] sit domini capax, ordinavit Trid. loc. cit. c. 3. 2. Religiosi in particulari sæpe habent parvas, seu depositum, vel etiam libellos, ut vocant, seu certos redditus annuos vel census, a parentibus vel propinquis ad usum eorum assignatos: ergo habent liberum ulum & dispositionem in his rebus. 3. Consensus proprii Pastoris merè presumptus non sufficit ad valde absolvendam à peccatis alienum subditum

ditum: ergo nec licentia merè præsumpta Superioris Religiosi ad valldè & licitè disponendum de rebus fortune. 1. ad 7. Iste casus est excepto a Summis Pontificibus Institutum Societatis Jesu apprehensibus. An verò, quoad retinere dominium, solè illicite, vel etiam invalide, disponant tales Scholastici ejusdem Societatis, controversum est. ac decisio pendet ex eo: an verba Gregorii XIII. in *Constit. Quando fructus*. nec *ulla re tanquam propria* & *sue Superioris facultate* illi populi, sint tantum narrativa, vel potestatem disponendi auferentia, & sic irritantia: quod declarare altioris est subleli. Ad 2. Illud peculium non aliter sustinetur, nisi in quantum retinetur cum licentia Superioris, & ad hujus nutum revocabile est: neque libelli, nisi in quantum assignati cum licentia Superiorum, & ab his revocabiles sunt, ac illi reditus consignantur in manus Superiorum; ad tales enim libellos se non extendit juxta verior sententiam, & praxim, Trident. c. 2. cit. Ad 3. *N. conf. & parit.* Quia ad absolvendum requiritur actualis Jurisdictio, & actu concessa, cum absolutio essentialiter sit actus

Quis jurisdictionis: e contra ut aliquis
evitet peccatum proprietatis, fufficit
modo de rebus non disponit nomine
proprio, fed auctoritate Superioris,
atque cum dependentia ad ejus vo-
luntatem: quod etiam fieri ceafletur
per respectum ad licentiam mere, ra-
tionabiliter tamen, praelumptam.

- 3 Dico 2. Religioſi vi voti *Caſtita-
tis* obligantur abſtinere ab omni Venerea
carnis delectatione voluntaria, tam
interna quam externa. Id enim ex
natura ſua exigit votum perfectæ ca-
ſtitatis. Unde cum in delectatione Ve-
nerea, extra Matrimonium plene vo-
luntariè admiſſa, aut ſtudioſè queſi-
ta, non detur parvitas materiæ a pec-
cato mortali excuſans, Religioſus con-
tra caſtitem peccans duo commit-
tit gravia peccata, luxuriæ ſcilicet, &
ſacrilegii, cum votum graviter obli-
get, & eo modo, quo virtus caſtitatis
cui adjicitur.

- 4 Dico 3. Religioſi, vi voti *Obedien-
tiæ*, tenentur obedire Superiori, quæ
ille ſub culpa præcipit juſtè, & quæ
directè vel indirectè, explicite vel
implicite, continentur vel pertinent
ad Regulam vel Inſtitutum, quod pro-
ſtitentur. Ratio patet ex natura hu-

jus

DE RELIGIOS. DOMIBUS ETC: 505
 jus voti. Cum igitur Superior habeat jus præcipiendi, quod non contem-
 quando violatur, in illud Religio-
 sus non modò peccat contra Religio-
 nem ratione voti, sed etiam contra
 Justitiam: imò & peccat contra fide-
 litatem ob violationem præmissarum.
 Præterea ex hoc voto adstringitur
 Religiosus ad observationem Regularum,
 quæ ex intentione Fundatoris
 obligant sub peccato.

TITULUS XXXVI.

De Religiosis Domibus, ut Episcopo sunt subjectæ.

SUMMARIUM.

1. *Quid sit loca Religiosa, Sacra, Pia?*
2. *Per quod sit in jurisdictioni Episcopi.*
3. *Quid requiratur ad erectionem novi Monasterii?*

1. **P**ER Domos Religiosas genericè
 intelliguntur loca cultui Divi-
 no vel aliis piis, usibus autho-
 ritate Episcopi destinata. Si præter
 auctoritatem Episcopi non interveni-
 at consecratio, specificè dicuntur *Do-*
mus Religiosæ, uti Monasteria, Col-
 legia ac aliæ domus Regularium, No-
 loco.

conomia, Hospitales, Confraternitates, Congregationes &c. Si verò præter auctoritatem Episcopi adhibeatur etiam Consecratio, propria specificè vocantur loca *Domus sacrae*, uti Temples, Ecclesia, altaris; pro Divinis officijs deputata. Si denique nec Episcopi auctoritas nec consecratio intervenierit, melioribus tamen ad pia opera charitatis &c. destinata repellantur loca, præ præd. ac specificè appellantur loca *Domus privatae*, uti Oratoria privata. In communi utrumque tamen subin prædicand. accipiuntur loca Religiosa, Sacra, & Pia, Si loca ad orandum deputata, seu Oratoria, sint constituta auctoritate Episcopi, & in loco publico cum officio versus plateam vel viam publicam, vocantur *publica*: si in loco privato, v. g. in ædibus, castris, & sine auctoritate Episcopi, sint erecta, dicuntur *privata*.

2. Deo 1. Domus Sacrae, & Religiosæ [non verò Pæ tantum] de Jure sub sunt jurisdictioni Episcopi in tantum, ut ab eo visitari possint, & exigi rationes administrationis, nisi probetur illarum exemptio. c. 3. 4. 6. 7. h. t. Clem. 2. cod. Trid. s. 22. c. 8. & 9. de ref. Et nisi Hospitalia vel
- Colle-

erita.
i verò
i adhi-
oprièac
is sacra,
o Divi-
ne nec
ratio in
ad pia
repe-
cè ap-
uti O-
ni usu
iuntur
Si loca
ratoria,
iscopi,
versus
can-ur
g. in æ-
te E-
ivata.
eligio-
e jure
in tan-
& e-
nisi
3. 4.
22. c.
ia vel
olle-

Collegia hujusmodi sunt sub imme-
diata protectione Regum, aut aliter in
fundatione ordinatum sit. Trid. loc.
cit. ubi etiam tribuitur Episcopis cura
providendi, ut in *his* quoque locis,
quæ per c. 4. cit. augmento a con-
trario non subesse jurisdictioni Episco-
pi eruitur a DD. pie defunctorum
voluntates executioni mandentur: i-
tem potestas concurrendi cum aliis,
ad quos vel ex privilegio, vel con-
suetudine, vel statuto, pertinet ratio-
num exactio a locis Religiosis.

Dico 2. Ad erigendas novas domus 3.
Religiosas (intellige Monasteria) re-
quiritur 1. consensus Episcopi. 2.
Parochi loci. 3. Principis & incedarū
loci. 4. Religiosorum in vicinia ha-
bentium domicilia. 5. Probabilis ta-
men extra Italiam non Summi Pon-
tificis. 6. Ut in novo domicilio saltē
12. Religiosi habitare, & vel ex redi-
tibus vel ex consuetis elemosynis
competenter sustentari valeant. Su-
muntur hæc ex Trid. f. 25. de Regu-
lar. c. 3. & ex Recentiorum Ponti-
ficum Constitutionibus, nempe *Quoni-
am ad institutum* Clem. VIII. *Cum alias*
Gregor. XV. *Admirus* Urbani VIII.
Hæc ubi

ubi quidem prædictorum consensus, non tamen Summi Pontificis, mentio sit. *Trid. loc. cit. sic habet. In Monasteriis & domibus tam virorum quàm mulierum, bona immobilia possidentibus, vel non possidentibus, is tantum numerus constituatur, ac impofterum conservetur, qui vel ex redditibus propriis Monasteriorum, vel ex consuetis eleemosynis, commodè possit sustentari: nec de cætero similia loca erigentur sine Episcopi, in cujus diocesi erigenda sunt, licentia prius obienta. Vehementer quidem reclamation, & consensum Summi quoque Pontificis expetit *Constit. instauranda. Innoc. X. Sed P. Reiffenstuel ad tit. de Eccl. ædific. n. 38. cum communi, ut ait, bene observat, quod ibi expresse restringatur licentia Pontificis ad Italiam & adjacentes Insulas, Idem rectè advertit, per Concil. *Trid. recessum esse a Jure antiquiori c. un. h. t. in 6. & c. un. de Excess. Prælat. ubi requirebatur consensus Pontificis. Adde, quod in *cit. Constit. Queriam ad institutum. Cum alias, & Romanis, licentia Pontificis solum requiratur pro casu, quo ad illum fuerit appellatum: ergo extra hunc casum non requiri haud obsecrè licet inferre.****

TI-

T
De C

1. P

2. Q

C

Priora
unita
extraDio
clesia
nissim
nemp
quo e
ptus
tanqu
nem
exem
Episc
s. 25
lum
& ter

TITULUS XXXVII.

De Capellis Monachorum, & aliorum Religiosorum.

SUMMARIUM.

1. *Per Capellam venit Ecclesia Curata Monasterio unita.*
2. *Quando & quomodo subjecta sit Episcopo?*

Capella hoc loco denotat Ecclesiam Curatam, maximè Parochialem (Beneficium vel Prioratum) incorporatam tamen vel unitam Ecclesiæ Regulari, & positam extra Monasterium.

Dico: Hujusmodi Capella, seu Ecclesia Parochialis, si quidem est plenissimo jure incorporata Monasterio, nempe ita, ut integer districtus, in quo existit, unà cum populo sit exemptus ab Episcopo, & Prælatu in eo, tanquam diocesi parvula, jurisdictionem quasi Episcopalem exercent, est exempta, & nihil in eo juris habet Episcopus, per *c. 21. de Privil. Trid. s. 25. de Regular. c. 11.* Si verò solum pleno jure, h. e. quoad spiritualia & temporalia simul, sit incorporata,

510 LIB. III. TITULUS XXXVIII.

ita ut Prælati sit Parochus in habitu & principalis in eo, vel si solum incorporata sit quoad temporalia manet Episcopo in tali capella jurisdictione, ita ut eam visitare & pro cura animarum expositum Religiosum etiam exemptum, examinare, approbare, visitare, corrigere &c. (sed solum quoad curam animarum, administrationem Sacramentorum, & alia Parochialia) omnino possit. Trid. loc. cit. & s. 7. c. 7. de ref.

TITULUS XXXVIII.

De Jure Patronatus.

SUMMARIUM.

1. Quid sit Jus Patronatus? quæ habeat commoda & onera?
2. Quotuplex sit?
3. Quinam sint ejus capaces?
4. Quibus modis acquiratur originaliter?
5. Quibus per translationem?
6. Inscriptio ad Beneficium Patronatum est necessaria.
7. Quando sit invalida, & quando illicita?
8. An plures presentari possunt?
9. Quo tempore presentatio fieri debeat?
10. Qua ratione omittatur Jus Patronatus.
11. Quid sint primæ Preces, & unde habeant vim?

12. *Ad quæ Beneficia se extendant?*

IUs Patronatus est potestas nominandi seu præsentandi Clericum instituendum ad Beneficium Ecclesiasticum vacans. Unde Patronatus secundum Sacros Canones, dicitur, cui competit dictum jus præsentandi; quæ præsentatio est favor præcipuus Patrono competens, licet habeat duò alia adhuc privilegia, nempe jus præcedentiæ in Ecclesia patronata, & jus ab ea petendi alimenta, si ipsi aliunde non suppetant. c. 25. h. t. modò probet illam a se vel a Majoribus suis fundatam, vel constructam, vel dotatam esse, salva tamen sustentatione Parochi ac Ministrorum ejusdem Ecclesiæ. Sed & onera incumbunt Patrono, nimirum cura, ne officia Divina negligantur; dos vel bona Ecclesiæ dilapidentur; item obligatio defendendi Ecclesiam contrapotentiores, ne opprimatur, vel damnum incurrat. Unde Patronus subinde vocatur *Advocatus* Ecclesiæ, licet in Germania Advocatus, soleat esse distinctus, nempe Imperator respectu omnium Ecclesiarum in Imperio Romano, & Principi-

512 LIB. III. TITULUS XXXVIII.

Principes quoad Ecclesias in suis territoriis. Interim tamen nec Patrono nec Advocato competit ulla jurisdictio in Clericos, nec administratio bonorum Ecclesię, saltem per se & independenter, a speciali concessione, multo minus potestas applicandi sibi aliquos fructus ab Ecclesia, vel accipiendi pensionem annuam ab illa *c. 4. 23. h. t. Trid. s. 21. c. 3. s. 25. c. 9. de ref.* Cæterum jus Patronatūs, quatenus respicit præsentationem, de qua hic maxime agitur, est jus spirituali annexum, *c. 16. h. t.* nimirum institutioni præsentati faciendę a Prælate in beneficio Ecclesiastico, quę institutio est actus jurisdictionis spiritualis, ad quem ordinatur præsentatio.

2. Divisio juris patronatūs est 1. in *Ecclesiasticum*. quod vel alicui competit ratione Ecclesię dignitatis, beneficii, loci pii, v. g. Episcopo, Decano, Religiosis &c. vel quod ex bonis Ecclesiasticis ad fundandam, construendam, vel dotandam Ecclesiam applicatis comparatum est: & in *Laicum* seu *Seculare* quod alicui vel competit ex titulo sæculari, v. g. donatione, vel

quod

quod
am a
clesia
ve ac
Si pr
partit
In el
est in
folea
clard
natū
stico.
seu
V. g.
penc
bilit
seu
um
castr
vel
que
cui
setu
ne,
legi
tor
I
fun
Lai

quod ex bonis patrimonialibus [eti-
am a Clerico) in fundandam &c. Ec-
clesiam applicatis comparatum est: si-
ve acquirens sit Laicus vel Clericus.
Si proveniat partim ex titulo Laico,
partim ex Ecclesiastico, erit *Mixtum*.
In effectu singulariter id observandum
est inter utrumque, quodd Papa non
soleat, imò nunquam censeatur, nisi
clarè exprimat, derogare juri patro-
natûs Laico, bene tamen Ecclesia-
stico, per *c. 23. h. t. 2. In Personale*,
seu *Principale*, quod adhæret personæ
v. g. fundatoris, & hæredum, inde-
pendenter ab aliqua re, ac insepara-
biliter adhæret personæ; & in *Reale*
seu *Accessorium*, quod velut accessori-
um quid adhæret rei temporali, v. g.
castro, prædio, universitati bonorum
vel jurium, & transit ad quemcun-
que, etiam non hæredem, modo rem,
cui annexum est, acquirat, per se cen-
setur esse personale, nisi ex fundatio-
ne, consuetudine, præscriptione, vel
legitima auctoritate attributum sit cer-
torum bonorum possessoribus.

Dico 1. Juris patronatûs capaces 3.
sunt omnes Christiani. 2. Etiam
Laici. 3. Ac sæminæ. Pars. 1. habetur

tur *can. 26. 27. 30. caus. 16. q. 7.* ubi excluduntur non Christiani seu infideles, Hæretici tamen in nostris partibus, quamvis in foro Ecclesiastico non tollerentur, vi consuetudinis per conviventiam Pontificis possunt præsentare ac ab ipsis præsentati institui solent. *Pars. 2. c. 1. 7. 10. 25. h. t.* ut nimirum Laici hac ratione alliciantur ad pias fundaciones *Pars 3. c. 7. tit. & c. fin. de concess. præb.* Pupillus septennio minor, per seipsum, sed per tutorem valide præsentati major tamen septennio etiam per seipsum; quia tutoria potestas se non extendit ad jura spiritualia. *Oppo.* Laici sunt inhabiles ad jus eligendi **Prælatum Ecclesiasticum & ad alia jura spiritualia, vel spirituali annexa:** sed jus patronatus non minus est jus spirituali annexum, ac jus eligendi: ergo. *q.* Ad jus patronatus in jure generaliter habilitati sunt Laici; non ad jus eligendi aut alia jura spiritualia, vel spirituali annexa.

4. Dico 2. Jus patronatus originaliter acquiri potest tribus modis. 1. lxx speciali concessione Pontificis. 2. lxx fundacione, vel constructione, vel dotacione

tatione Ecclesie, in qua erigitur Beneficium, Unde illi verius: *Patronum facimus deo, auctoritate, fuit.* 3. Ex immemoriali prescriptione. Pars 1. claret per se; quia Pontifex supremam habet potestatem in Ecclesias & iura spiritalia omnia. Pars 2. liquet ex c. 3. h. t. ubi fundatoribus, ex c. 25. ubi constructoribus Ecclesie Trid. s. 14. c. 12. de ref. ubi dotantibus tribuitur jus patronatus. Denique ex s. 25. c. 9. cit. ubi asseritur, jus patronatus oriri ex foundatione. Quæ tamen omnia fieri debent cum auctoritate Episcopi, & cum effectu, ut Ecclesia ex non esse perveniat ad esse. Ex quibus inferitur disjunctivè & separatim sufficere vel foundationem, vel constructionem, vel dotacionem Ecclesie; proin si plures concurrant, ita ut unus fundet, alter cedat, & tertius dotet, omnes fieri patronos in solidum. Quare, si omnes & singuli præsentent, & quidem diversos, instituendus est ille, qui plura tulit vota: si nullus cum altero conspiravit, & præsentati equales sint in votis, ille qui habet jus instituendi, potest ex præsen-

sentatistamen] instituere, quem voluerit, deberet tamen assumere dignior^{em} c. 5. h. t. Rēctē autem facerent tales Patroni, si in præsentiando mutarent vices, v. g. si prima vacatura beneficii præsenteret fundator, altera constructor, tertia dotator. Clem. 2. eod. Porro *fundare* dicitur Ecclesiam, qui fundum sive solum dat. *construere*, qui sumptus suppeditat ad ædificandam, vel si penitus destructa fuerit, ad restaurandam; *dotare*, qui Ecclesiæ constructæ vel construendæ assignat redditus annuos, ad celebranda Divina & Ministrorum congruam sustentationem sufficientes. Pro *dotante* pariter habetur, qui priori dote penitus amissa Ecclesiam dotat de novo, non autem ille, qui prima dote adhuc existente novas adjicit divitias, est major; sicut ille non habetur pro *constructore*, qui Ecclesiam ruinofam (non omnino collapsam) solum reparat, licet successive totam. Interim tamen opus est, ut moneatur prius constructor, vel dotator primus, an non ipse reædificare, vel de novo dotare vel t. De reliquo ad consecutionem juris patronatûs ex fundatione,

ne, no
juris
illud
te p
coron
plam
nerat
est d
tanti
Con
sio
eligi
ciab
sa P
quo
runt
tand
tur
at.
tio
suffi
ta a
præ
50.
tit
12
mel
his
ria.

ne, non requiritur expressa reservatio juris patronatus, modo fundans &c. illud non expresse remittat, vel tacite per actum confirmationem, ut habet communis contra Zosium, quia ipsam Jus jam illud indulget in remunerationem per *c. 41. de testib.* Aliud est de fundantibus, construuntibus, dotantibus Ecclesiam Collegiatam seu Conventualem; ut enim talis Ecclesiae Praelatum, qui de Jure deberet eligi, praesentare possint, id sibi specialiter reservare debent cum consensu Pontificis, vel fors etiam Episcopi, quo modo quidem Principes obtinebant jus etiam Episcopos praesentandi vel nominandi. Pars 3. sumitur ex *c. 25. de V. S. & Trid. c. 9. dt.* ubi insuper habetur, quod probatio temporis immemoralis alia non sufficiat, nisi praeter reliqua requisita authenticis scripturis probentur praesentationes continuatae saltem per 50. annos, quae omnes effectum sortitae sint.

Dico 3. Jus patronatus, jam semel acquisitum, in alios transfertur his modis. 1. Successione hereditaria. 2. Donatione. 3. Permutatione.

ne. 4. Venditione, sed suo modo. 5. Præscriptione, 6. Possessione vel usu fructu, vel dominio bonorum, quibus jus patronatus reale est annexum, legitime acquisito. Pars 1. liquet ex *c. 1. 3. h. t. & Clem. cit.* Pars 2. ex *c. 8. & 14. eod.* Pars 3. ex *can. 40. caus. 16. q. 7.* ut autem caveatur Simonia, permutari debet cum alia re spirituali, & cum consensu Episcopi: jus tamen patronatus reale commutari potest cum re temporali, modo prædicto jure non petatur seu accipiat aliquid temporale. Dein notandum, quod jus patronatus personale permutatione transferri nequeat in Laicum, vel Clericum privatum, sine consensu Episcopi: sicut sine dicto consensu nec donatione *c. un. h. t. in 6.* ubi corrigitur *c. 17. x eod.* in quo idem consensu requireretur etiam in casu, quod donatio fieret in communitatem Ecclesiasticam vel Religiosam Pars 4. ex *c. 7. eod.* Siquidem tali casu, quo venditur jus patronatus reale, non censetur proprie vendi ipsum non jus, sed transire cum prædio vel bonorum universitate: modo non taxetur, & in contractum non ve-

venia
illud
conti
preti
jure
tu.
ex I
verfi
eoru
ptio
nus,
Lai
quia
funt
svac
præ
rei:
fide
don
pat
du
pus
pos
&
ten
um
ad
nat
hy

veniat conjunctivè, ita ut propter illud augeatur pretium: si enim hoc contingeret, committeretur Simonia, pretium amitteretur, & Ecclesia ipso jure evaderet libera extincto patronatu. Trid. *f. 25. c. 9. de ref.* Pars 5. ex Legibus præscriptionum, quæ diversa exigunt tempora pro diversitate eorum, contra quos currit præscriptio, majus si contra Ecclesiam, minus, si contra privatos tendat. Nec Laici incapaces sunt præscribendi, quia ad possidendum jûs patronatus sunt generaliter habilitati. Pars 6. svadetur inde, quia patronatus & præsentatio pertinere censetur adfructu rei: fructus autem debentur bonæ fidei possessori, ac usumfructum vel dominium utile obtinenti, ac in specie patronatus *c. 7. cit.* Unde, quia conductor rei [saltem ad longum tempus, non minus decenniô] habetur pro possessore. *l. 1. §. 3. ff. de superficieb.* & quia usufructuario, item emphyteutæ, ac vasallo, fructus vel dominium utile, cui annexum est, competunt ad hos transferri contingit jus patronatus, non verò ad creditorem per hypothecationem; quia per hanc nec domi-

dominium, nec possessio, nec usus pignoris acquiritor.

6. Dico 4. Præsentatio, quæ est usus juris patronatus, ad beneficium patronatum debet ita attendi ab instituente, ut si inficiatur vel contradicente Patrono conferat alicui beneficium, vel alteri, quam qui est præsentatus, collatio sit nulla. *can. 32. c. 16. q. 7. c. 14. 18. 29. h. t.* Quare dum in *c. 8. eod.* talis præsentatio dicitur irritanda, hoc verbum, ut consonet aliis Juribus, debet explicari, ut sensus sit, *declarenda ut irrita*. Si tamen Patronus collationis, se præterito factæ, conscius intra tempus, ad præsentandum sibi concessum, non reclamaret, censeretur consentire, & nullitas sanari. Interim Episcopus, cuius fuisset instituere præsentatum idoneum, compellendus est ad providendum illi de competenti beneficio. *c. 20. h. t.* quia jam consecutus fuerat jus ad rem.

Dico 5. Præsentatio indigni est invalida. minus digni autem est illicita, saltim ad Beneficium Curatum. Pars prior desumitur ex *c. 15. h. t.* Posterior ex Trid. *s. 24. c. 1. & 28. de ref. & confirmat*

ex

ex Ju
liori c
tur a
pericu
le pot
move
tabilit
consv
simpli
potue
turali
Patron
præse
ficiun
ve an
culum
autem
tantum
valid
item
ritata
pensat
lior l
curat
bet
tas,
atate

Eccl

ex Jure Naturali, quod exigit, ut meliori quo fieri potest modo, consulatur animarum saluti. & avertatur periculum, quod ipsis imminere facile potest, si ad beneficia Curata promoveatur minus dignus, saltem si notabiliter sit minus dignus. Unde licet consuetudo, qua passim præsentantur simpliciter digni & idonei, derogare potuerit Tridentino, juri tamen Naturali derogare nequit. Quapropter Patroni graviter vel leviter peccant præsentando minus dignum ad Beneficium Curatum, prout grave vel leve animabus & Ecclesiis inde periculum imminere apparuerit. Quod autem præsentatio minus digni. & tantum simpliciter idonei, non sit invalida, patet ex Trid. *s. 7. c. 3. & 13* item ex eo, quia nullibi reperitur irritata. Per *digniores* intelligo illum, qui pensatis omnibus judicatur fore utilior Ecclesiæ, & animarum saluti procurandæ. Per dignum verò, qui habet qualitates ad Beneficium requisitas, de quibus egimus *l. 1. tit. 14. de atate & qualitatibus*. &c.

Dico 6. Quilibet Patronus, etiam 8. Ecclesiasticus, potest præsentare simul

522 I. JN. III. TITULUS XXXVIII.
mul plures. Plures autem successivè
solus Patronus Laicus, seu hic potest
variare, ita tamen, ut prius præsen-
tatum non amplius revocet. 3. Si au-
tem plures sint præsentati, tenetur
Episcopus instituere digniorem ex
præsentatis. 4. Si verò sint æqualis
dignitatis, potest instituere, quem vo-
luerit. 5. Nullus autem Patronus
præsentare se ipsum permittitur. Pars
1. probatur negativè: quia nullibi pro-
hibetur simultanea plurium præsen-
tatio. Pars 2. ex *c. 24. & 29. h. t.* ubi
variatio permittitur Patrono Laico,
negatur Ecclesiastico. Notandum ta-
men, quòd primus, a Laico præsen-
tatus, non debeat jam esse institu-
tus: *c. 24. cit.* Porro neque Laico
variare licet, si habeat con patronum
Ecclesiasticum sibi concordem; quia
Patronus Ecclesiasticus, utpote ab-
solutè prohibitus, nec in societate Pa-
troni Laici variare potest, consequen-
ter ille, in quem uterque conspi-
ravit, semper habebit vota majora,
nimirum duo, alius autem vel quos
postea superadderet Patronus Laicus,
singuli non haberent nisi unicum vo-
tum. Pars 3. ex *c. h. t. Trid. d. c. 78.*

Si

Si ta
dignu
cit. lo
4. ex
serim
tronu
p æ
li c'a
idons
aliqu
vou
non
tatio
unul
J. A
un
hs
v de
tis t
c. f
1)
resp
fes,
6, n
cogn
non
trev
intra
buen

Si tamen Episcopus eligeret minus dignum, valeret institutio, per *c. 29. cit.* scilicet ad amputandas lites. Pars 4. ex *c. 3. c. 24. h. t.* sed hic adverte discrimen inter casum, quo idem Patronus plures simul vel successivè præsentat, & inter casum, quo diversi Patroni præsentant plures æquè idoneos: in priori tenetur Episcopus aliquem ex præsentatis eligere, quem voluerit: in posteriori probabiliter non tenetur, si intra tempus præsentationi præfixum non conspirent in unum plura & majora vota per *d. c. 3. Jo. Andr. & Pirhing contra Panor.* ubi enim vota sunt paria, & æqualis dignitas, nullus ex præsentatis videtur jus acquirere, etiam dignitatis tantum. Pars 5. ex *c. 26. h. t. & c. fin. de Instit.*

Dico 7. Tempus a Jure præfixum 3. respectu Patroni Laici sunt 4. menses, & respectu Ecclesiastici sunt 6. menses, computandi ab hora, qua cognoverunt vacationem Beneficii, non obstante, quod Patroni ob controversiam super jure præsentandi, intra dictum tempus non finiant, habuerint impedimentum. *c. 3. 22. 27.*

Si

h. t.

*h. t. un. eod. in 6. c. 5. de conce-
Præb.* Qua ratione quasi compen-
satur Patrono Ecclesiastico in tem-
pore, quod ipsi negatur in variatio-
ne, soli Patrono Laico concessa. Si
proin intra dictum tempus non præ-
sentent Patroni, vel si plures sint,
non conspirent, Beneficium pro illa
vice fit liberæ collationis ab Episcopo,
vel alio, cujus fuisset instituere
præsentatum, faciendæ *c. 3. cit. nisi*
probaverint impedimentum, v. g. ab-
sentiæ &c. vel nisi præsentatio jam
facta caruisset effectu independenti
a Patrono, ut si præsentatus non ac-
ceptasset, aut renuntiasset præsentati-
oni, aut hæc ex occulto defectu
fuiſſet nulla &c. tunc enim Patrono
inciperet novum tempus, & quidem
totum. *arg. c. 26. de Elect. in 6.* Si tamen
Patronus Ecclesiasticus scienter præ-
sentasset indignum, seu laborantem
defectu nullitatem inducente, adiungit
passim, illum, pro ea vice privari iure
præsentandi, non item Patronum
Laicum. Examen super idoneitate
præsentati semper pertinet ad Episcopum,
licet forte institutio pertineat ad
alium. *Trid. s. 25. c. 9. de ref. De*

reli-

reliqui
Ecclesie
6. me
indivi
gnior,
tum,

Dic
vel si
Total
teritu
tinet
gentil
3. Vol
tacita
siam
tam a
Unio
clesia
Eccle
um. 3
onis.
tem d
6. Su
patro
men
setur
haben
re ex
Patro

reliquo, si Laicus habeat compatronum Ecclesiasticam, etiam ipsi indulgentur 6. menses; quia æquum est, ut in causa individua privilegiatus, si altero sit dignior, trahat secum non privilegium, *arg. l. 10 ff. quemad. servitt. amitt.*

Dico 8. Jus Patronatus amittitur 10 vel sine vel cum delicto. *Sine delicto.* 1. Totali destructione Ecclesiæ, item interitu dotis respectu dotantis. 2. Extinctione familiæ, si est familiare seu gentilitium, certæ familiæ reservatum. 3. Voluntaria cessione expressa, imò & tacita, ut si Patronus patiatur Ecclesiam patronatam converti in Collegiatam absque sui juris reservatione. 4. Unione accessoria Beneficii, aut Ecclesiæ patronatæ ad Beneficium vel Ecclesiam liberam, vel ad Monasterium. 5. Non usu per viam Præscriptionis, modò interea intervenerint saltem duæ collationes beneficii liberæ. 6. Suppressione, vel revocatione juris patronatus à Pontifice facta, quam tamen facere non solet, nec unquam censetur velle in patronatu Laico, ortum habente ex fundatione &c. nisi id clare exprimat. *Cum delicto* autem 1. si Patronus fiat apostata à tota Fide

Christiana. 2. Si committat crimen læsæ Majestatis, vel aliud enorme, quod inducit confiscationem bonorum: & tunc, si jus patronatûs est reale, amittitur ipso facto: si personale, per sententiam privatoriam. 3. Si Patronus occidat vel mutilet Rectorem, aut alium Clericum suæ Ecclesiæ patronatæ c. 12. depæn. 4. Si se ingerat in perceptione fructuum beneficii, eos sibi applicando, vel, ne ad Beneficiatum perveniant, impediendo. Trid. f. 25. c. 9. cit. 5. Si vendere, vel alio illicito modo contra Canonicas sanctiones in alium transferre præsumat jus patronatûs. Trid. lot. cit. Circa hunc amittendi modum notanda sunt adhuc duo, 1. quod solus delinquens amittat, non ejus successores, ab ipso fundatore specialiter vocati, neque compatroni innocentes. 2. Quod nec delinquens amittat absque sententia declaratoria criminis, licet jus dicat amitti ipso facto: quia pænæ privativæ non incurruntur absque omni sententia.

Juri patronatûs admodum vicinæ sunt *Princæ Preces* Imperatoris. Unde quæres, quid sint *Princæ* (vel *Præmaria*) *Preces*, & quousque se extendant?

dant? R. ad 1. Sunt *jus nominandi personam ac Jure Communi, & vi Fundationis, habilem ad Beneficia vacantia vel vacatura in Ecclesiis Romano-Germanici Imperii, ab Ordinario, vel alio, ad quem pertinet alias collatio, admittendam intra mensem. Imperatori vel Regi Romanorum recens electo concessum ex privilegio Pontificis. Vocantur Primæ, quia sunt prima Imperatoris petitio, & unica, non iteranda in una eademque Ecclesia: item Primariæ, quia hæc petitio præferenda est cuique alteri nominationi, præsentationi, collationi &c. modo nominatus intra mensem à notitia vacationis beneficii suam nominationem insinuet collatori. Ultimis verbis, concessum ex privilegio Pontificis, acriter se opponunt Hæretici, Primas Preces inter Regalia Imperatoria referentes, & Imperatori per se ex jure Majestatis competere asserentes. Sed sortiter & constanter reclamant Catholici, utique in hac materia longè præferendi, qui originem Primarum Precum, licet sint antiquissimæ, tribuunt indulto, gratiæ, & concessioni Sedis Apostolicæ, ut evidenter patet tum ex diplomatis variorum Pontificum Nicol. V. Innocent.*

528 LIB. III. TITULUS XXXVIII.
 VIII. Clem. VII. Pii IV. Gregor. XIII.
 Pauli V. Urbani VIII. & Innoc. X.
 non ante hoc jus Imperatori indulgentium, quam ille Sedi Apostolicæ se devoverit tanquam Advocatum per *Legatum Obediencie*, & de novo hoc jus petierit; tum ex usu ipso Imperatorum qui omnes petierunt de novo, fere unico Josepho I. excepto, cujus etiam primas Preces propterea cassavit Pontifex; nec ante confirmavit, quam is moriens etiam in hoc plissime se submiserit Apostolicæ Sedi. Vide *Oligonium de Primis Precibus*.

- 12 R. ad 2. Extendunt se generaliter ad omnia Beneficia cum vel sine Cura, Dignitates, Personatus, Canoniciatus &c. (quamvis in praxi fere ad hoc tantum nominare Imperatores videamus) non obstante, quod Pontifici sint reservata Beneficia, vel alternative subjecta, nec obstante jure patronatus *Ecclesiastici* penes alium residente, neque turno, ut vocant, neque devolutione. ad inferiorem Pontifice, neque resignatione libera in manus Ordinarii, ut patet ex *Indulto Primarum Precum*, & ibi Chokier, à Paulo V. concessarum Ferdinando II. Primis tamen Preci-

Precibus
 Pontifici
 libus, &
 legationi
 ria, &
 dicta,
 Collegii
 tronatus
 licam
 perim
 sunt r
 seu qu
 taxat
 in o
 saltent
 no, n
 Imper

T
 De

1. 2. 3.
 rat
 4. Qu
 fici
 5. Qu
 dra

DE JURE PATRONATUS. 529

Precibus non subjacent Dignitates Pontificalibus proximæ in Cathedralibus, & Principales seu Primæ in Collegiatis Ecclesiis, Beneficia Regularia, Litigiosa, Manualia, & improprie dicta, perpetuo incorporata Dignitati, Collegio &c. item quæ sunt juris patronatus Laici, vel ad Sedem Apostolicam devoluta, aut vacant ex causa permutationis, vel in favorem tertii sunt resignata, insuper Monocularia, seu quando Collator hoc unum duntaxat Beneficium habet conferendum; in o Collatores, nisi conferre possint saltem 4. Beneficia in Imperio Romano, non tenentur admittere Preces Imperiales, ut notant DD.

TITULUS XXXIX.

De Censibus, Exactionibus & Procurationibus.

SUMMARIUM.

1. 2. 3. Quid sit Censuræ, Exactio, & Procuratio?
4. Quis imponere possit Ecclesiis, aut Beneficiis Censuram?
5. Quinam teneantur ad solvendum Cathedraliticum

ſeu Synodaticum: & quinam ad Subſidium Charitativum ſeu Donum gratuitum?

6. Quinam ad Procuraciones?

Census in genere nihil eſt aliud, quam penſio, quæ in certa quantitate ex quacunque cauſa annuatim præſtatur alteri: ſub qua ratione comprehendit etiam *Tributa* Sæcularibus Principibus ſolvenda. Quatenus vero Cenus denotat certam partem fructuum, quos aliquis emit ex re vel induſtria alterius annuatim ſibi pendendos, huc non pertinet, ſed examinatur ad *Tit. de Uſuris in libro V.* Hoc autem loco Cenus ſumitur pro penſione *annua ex proventibus Eccleſiaſticis ſolvenda* vel Episcopis in ſignum ſubiectionis, vel Patronis in recognitionem foundationis, vel aliis ex juſta cauſa. Dividitur in *Antiquum*, qui vel ſtatim initio & tempore foundationis, conſecrationis, exemptionis, Eccleſiæ vel Beneficio eſt impoſitus velut onus reale, vel ipſo jure debetur, uti *Cathedraticum*, alio nomine *Synodaticum*, eo quod olim in Synodis Dioceſanis ſolvi conſueverit, quod ex redditibus Eccleſiæ

DE CENSIBUS, EXACTIONIB: &c. 531
celiæ singulis annis de jure, solven-
dum est Episcopo partim in signum
subjectionis, partim in honorem Ca-
thedralis Ecclesiæ, ac de Jure scripto
excedere non deberet duos solidos seu
aureos. *can. 1. conf. 19. q. 3.* Et in *No-
vum*, qui primum ex post facto impo-
nitur ab homine. Uterque vel est *Per-
petuus*, vel *Temporalis* v. g. ad certos
annos.

Exactio in genere est id, quod Prin- 2
cipes vel Superiores, Ecclesiastici aut
Sæculares, à subditis exigunt extra
Ordinem, non stabiliter & singulis an-
nis, per quod differt à censu vel tribu-
to, uti sunt collectæ, steuræ, contribu-
tiones, tallia, pedaga, vestigalia &c.
c. 5. c. 6. §. 2. h. 1. Sed in hoc loco signi-
ficat *pensionem*, qua *extraordinarie* ab *E-
piscopis* ex *justa causa* exigitur de *reditibus*
Ecclesiasticis, uti est *Subsidium Charitati-
vum*, seu pensio moderata, quam ex
causa manifesta, v. g. si magni sumptus
sint faciendi in confirmatione vel con-
secratione Episcopi (& tunc vocatur)
si reparanda sit fabrica Ecclesiæ Ca-
thedralis, vel ejus debita solvenda, vel
magnæ expensæ pro juribus Ecclesiæ
defendendis sint necessariae: postulat
Episco-

Episcopus à subditis cum charitate, solvendam tamen ex obligatione, quia & charitas obligat. *c. 6. §. 2. cit. c. 18. in f. eod.* Appellatur etiam *Domum gratuitum*. Extra hunc casum prohibentur Episcopi suos subditos exactionibus gravare. *c. 6. cit.* Huc referri potest contributio illa, quam Trid. *sess. 23 c. 18. de ref.* ad tempus solvi præcipit in erectionem & conservationem Seminarii ad exactionem & determinationem Episcoporum.

- 3 *Procuratio* in presenti denotat sumptus & expensas, quibus Episcopi, vel alii eorum loco, actualiter visitantes Diocesim vel Ecclesias, indigent pro competenti & moderata sustentatione, solvendas ex redditibus Ecclesiasticis, non obstante, quod Episcopus aliunde habeat largos redditus. Sustentatio hæc comprehendit victum & habitationem Visitatoris, honesti comitatus, atque equorum necessariorum.

- 4 Dico 1. *Censum antiquum*, etiam perpetuum, Ecclesiis vel Beneficiis imponere potest Papa: Episcopus autem tempore foundationis, dotationis, vel consecrationis: postea vero non nisi in utilitatem alterius Ecclesiæ vel

Loc

DE
Loc
nus
in li
pisco
in p
tiqu
pus
utili
vurs
teri
i. fe
pr. a
Par
adem
his,
casu
Gap
iusta
ject
juris
Par
Ben
D
scop
ci s
bilit
plen
ent
fidu

DE CENSIBUS, EXACTIONIB: &c. 533

Locī Religiosi cum iusta causā: Patronus vero, etiam in suum commodum, in limine fundationis cum consensu Episcopi. 2. Censum novum vero, ac in perpetuum nemo, nisi Papa, vel antiquum augere, adeoque nec Episcopus saltem in suae vel Capituli mensae utilitatem. 3. Licet possit censum novum temporalem, seu pensionem alteri solvendam, ex iusta causa. Pars 1. fere certa est ex c. 2. de Præb. in 6. pr. c. 23. de Jur. patr. 7. 16. 21. h. 1. Pars 2. ex c. 3. & 7. eod. Clem. 1. §. eadem quoque, de suppl. neglig. & c. 9. de his, quæ sunt à Præl. Exceipitur tamen casus, quo Episcopus cum consensu Capituli & Superioris auctoritate ex iusta causa remittit Ecclesiæ sibi subiectæ jura Episcopalia, seu illam à sua jurisdictione eximit. c. 6. de Relig. dom. Pars 3. ex dictis ad tit. XII. ut Eccl. Benef. n. 3.

Dico 2. Cathedraticum debetur Episcopo ab omnibus Ecclesiis, Beneficiis, Capellis, & Parochiis, 2. Probabiliter etiam à Capellis, seu Parochiis pleno jure unitis Monasterio, dissentiente P. König, h. t. c. 10. Item 3. Subsidium Charitativum eidem Episcopo, vel
Sedo

524 LIB. III. TITULUS XXXIX.

Sede Vacante, Capitulo licet exigere ab omnibus Clericis Beneficiatis, redditus Beneficiales ultra congruam sustentationem habentibus. 4. Quin & à Regularibus Beneficia vel Ecclesias sæculares obtinentibus. 5. Ab utroque tamen exempta sunt Monasteria ipsa, etiam à jurisdictione Episcopi alias non exempta. Pars 1. & 2. sumitur ex c. 16. de Off. Ord. quod Episcopo adjudicat jura Episcopalia, ac in specie duos solidos nomine Synodatici seu Cathedralici ab Ecclesiis seu Capellis ad Monasterium ipsum spectantibus. Consonat c. 12. de Præb. & Clem. 1. h. 1. nisi nimirum hæ capellæ liberentur privilegio, conventionem, ac forsan etiam præscriptione 40. Annorum. per c. 4. de Præscript. & ibi DD. Pars 3. ex c. 6. §. prohibemus h. t. c. 16. cit. Quod autem restrictionem fecerim ad Beneficiatos ultra congruam percipientes, ratio est, quia hoc subsidium est onus mixtum, Clericorum personas obligans intuitu fructuum, quos percipiunt. Pars 4. ex c. 12. 16. & Clem. 1. Pars 5. ex can. 8. caus. 10. q. 3. can. 34. caus. 16. q. 2. & c. 1. de Statu Monach. ubi omnia Monasteria indistinctè eximuntur

CIX.
exige-
ficiatis,
gruam
Quin
Eccle-
Ab u-
nalte-
piscopi
2. lu-
Epi-
ac in
ari seu
illis ad
onfo-
nisi
privi-
etiam
c. 4.
ex 6.
d au-
nefi-
ntes,
onus
gans
iunt.
Pars
caus.
ubi
mun-
ur

DE CENSIBUS, EXACTIONIB: &c. 535
tur à Cathedratico, & à tota lege du-
cesana, vñ cujus tales exactiones Ca-
thedratici, & Subsidiū charitativi, sunt
DD. plerique & fere omnes.

Dico 3. *Procuratores* solvere tenen- 6
tur Ecclesiæ omnes, tam Regulares
quam Sæculares, quæ & quando vi-
sitantur. c. 14. & 23. h. 1. Trid. sess. 24. c.
1. h. t. Ecclesiæ pauperes, redditibus
ad eas solvendas sufficientibus desti-
tutæ, hospitalia & loca pia pro paupe-
ribus ac infirmis deputata. per c. 11.
de refer. in 6. §. *insuper. Clem. quia con-*
tingit. de Relig. dom. Et quas Ecclesiæ
eximit speciale privilegium, vel con-
suetudo. c. 17. t. h. Trid. loc. cit. vel
p a scriptio immemorialis: alia enim
præscriptio non sufficit. per c. 17. cit.
c. 11. & 16. de *Præscrip. t.* Ipsi autem
visitationi, nisi simul præscribatur e-
xemptio, ne quidem tempore imme-
moriali præscribitur. per c. 16. cit. Ne
vero hæc procuraciones nimis gravent
Ecclesias, cautum est, ut sint mode-
ratæ, & ut Ecclesiis liberum sit vel vi-
sitalia visitoribus in natura suppe-
ditare, vel eorum loco pecunias: ut
nec visitor, nec ejus comites aliquid
ultra etiam sponte exlatum, licet &
valide

valide possint accipere: ut ultra unam procuracionem non accipiant pro uno die, licet eodem die plures visitent Ecclesias, sicut plures eodem die visitare debent, si commode possint; quæ proin sumptus inter se partientur. c. 23. h. t. c. 2. 3. cod. in 6. Trid. loc. cit.

TITULUS XL.

De Consecratione Ecclesiæ, vel Altaris.

SUMMARIUM.

1. 2. *Quid, sit Ecclesia, Altare, Consecratio, Benedictio, Execratio, Pollutio Ecclesiæ &c. quæ res consecrari vel benedici debeant?*
3. *Ad quem pertineat Consecratio, & Benedictio?*
4. *Quando Ecclesia, vel altare censeatur execrari, ut opus sit nova consecratione?*
5. *Quando Ecclesia, vel Cæmeterium pollui, ut opus sit Reconciliatione?*
6. *A quo hæc fieri debeat vel possit?*

PER Ecclesiam hic intelligitur ædes sacra, in qua fideles congregantur ad interessendum rei Divinæ, & ad percipienda Sacramenta. Per Altare autem

De
tem
& c
seu i
bati
pars
& al
quod
trau
rior
capa
piat
clesi
Alm
& c
stri
per
per
sed
cert
Alta
line
stin
quo
un
item
adh
Hun
lus,
un,

DE COSECRATIONE ECCLE: &c. 537
tem lapis ad sacrificandum ordinatus
& consecratus: quod aliud est *fixum*
seu immobile, h. e. certo loco tanquam
basi affixum, cujus saltem superior
pars, seu mensa, debet esse lapidea;
& aliud *portatile*, seu *mobile* aut *viaticum*,
quod moveri & ab uno loco in alium
transferri potest, cujus quoque supe-
rior pars debet esse lapidea, ac tantæ
capacitatis, ut calicem ac patenam ca-
piat. Consecratio vero est *dedicatio Ec-
clesiæ vel altaris* jussu DEO à legitimo
Ministro, debita materia (quæ est oleum
& chrisma) forma, & intentione Mini-
stri interveniente. Dissert. à Benedictione
per hoc præcipue, quod ista non fiat
per inunctionem olei aut Chrismatis
sed per asperersionem aquæ lustralis &
certas preces. Præter Ecclesiam &
Altaria debent quoque consecrari Ca-
lices & Patenæ, ad sacrificandum de-
stinatæ; benedici autem Cimiterium,
quod est locus ad sepulturam fideli-
um auctoritate Episcopi deputatus:
item *Paramenta sacra* seu vestes, quæ
adhibentur in sacrificio, uti *Amictus* seu
Humeralis, *Alba*, *Cingulum*, *Stola*, *Manipu-
lus*, *Casula*, item *Corporale*, *Purificatori-
um*, *Mappa*, & *Pala*, qua tegitur Calix.

Porro

Porro licet Ecclesia (vel Altare) semel validè consecrata, reconsecrari nec possit, nec debeat *can. 3. d. 68.* si tamen aliquid fiat, per quod in moralis aestimatione censetur amitti consecratio, dicitur Ecclesia, Altare, Calix, Patena *exsecrari*, & si non penitus destruantur, de novo consecrari debent, ut si amittant formam suam, aut notabiliter frangantur. Si vero aliquid contingat, per quod Ecclesia vel Cœmeterium censetur *pollui* seu *violari*, indiget *Reconciliatione*, ita ut, ante quam hæc fiet, ibi celebrari Divina, aut sepeliri fidelis, sine peccato mortali non possit. Sed & Paramenta sacra suam benedictionem amittunt tunc, quando suam formam amittunt, vel inepta redduntur ad usum, ad quem ordinata sunt, ut si ex Stola fiat Manipulus, vel Alba, Humerale &c. ita laceantur, ut ad sacrum usum deservire nequeant. Si tamen ad reparandas vestes assuta sit materia minoris quantitatis parti residuæ majori, non opus est nova benedictione, sed pars minor participat benedictionem majoris. *arg. c. 5. h. t.*

2 Dico 1. Quamvis necesse non sit, ut

DE
ut E
divi
ciat,
ad p
ab E
non
se ta
3. It
adhi
bene
cede
qua
qua
l. 2.
14. 1
mod
cran
25.
etor
at. 1
Q
mo
Ad
25.
Con
doti
que
pali
tific

DE CONSECRATIONE ECCL: &c. 539
 ut Ecclesia, ut in ea liceat celebrare
 Divina, prius consecratur, sed suffi-
 ciat, si prius benedicatur, vel saltem
 ad publicum DEI cultum deputetur
 ab Episcopo ita, ut ad usus profanos
 non amplius convertatur. 2. Neces-
 se tamen est, ut Altare consecratur.
 3. Item Calix, & Patena, antequam
 adhibeantur ad usum Missæ. 4. Pariter
 benedicto Paramentorum debet præ-
 cedere. 5. Atque Cæmeterii, prius-
 quam ibi sepeliantur fideles. Pars 1.
 quam tenet communis cum Barbosa.
 l. 2. J. E. U. c. 2. Sumitur ex can. 9.
 14. 16. d. 1. de consecr. quamvis, ubi com-
 mode fieri potest, determinate conse-
 cranda sit. Pars 2. ex c. 1. h. t. & can.
 25. d. cit. Pars 3. ex communi Do-
 ctorum. Pars 4. ex can. 39. 40. 42. d.
 cit. Pars 5. ex c. 7. h. t.

Quæres, ad quem pertineat hujus- 3
 modi Consecratio, & Benedictio? R.
 Ad Episcopum loci. can; 4. d. 68. can.
 25. d. cit. c. 1. de Relig. dom. & quo ad
 Consecrationem ita, ut ea simplici sacer-
 dote, & non Episcopo, committi ne-
 queat tanquam actus Ordinis Episco-
 palis, nisi per privilegium Summi Pon-
 tificis. c. 9. h. t. Cujusmodi privilegi-

num, saltem quoad Calices & patenas consecrandas obtinent Abbates & alii Prælati usum Mitræ & Baculi habentes. *Benedictionem* vero Ecclesiæ, Cœmeterii, Paramentorum &c. delegare potest Episcopus simpliciter sacerdoti., Palao *tr. 22. d. un. pu. §. n. 2.* Et ex privilegio Summi Pontificis saltem pro suis Ecclesiis & ad suum usum defecto obtinent Abbates, & Superiores Mendicantium. *Compend. Privileg. Minor. tum. Soc. Jes. Item declar. Cirdd. apud Gallemart. ad Trid. sess. 2. t. 10. de ref. n. 1.* Imo Superiores Regulares saltem vi consuetudinis licite benedicunt Paramenta etiam pro aliis Ecclesiis.

Dico 2. Ecclesia & Altare de novo consecrari potest, vel debet, si execratur. *Communis ex can. 3. d. 68.* Ecclesia autem censetur execrata, quando corrumpitur, vel destruitur ex toto, aut ex parte majori simul & semel, ac iterum restauratur: si vero non destruitur simul & semel, sed partes successe: ita tamen, ut semper major pars maneat, non censetur execrata, licet successive destruiatur tota, & reparatur, quia semper pars minor adjecta

majo-

De Co
majori
tur con
arg. c. 3
autem
superior
ctus, ve
hui parti
quoad
vel si in
remove
crata.
centent
hæc hæ
consecr
tæ sola
flam ex
cratio
Dico
polluan
quam i
sepelire
se pollut
osam h
effusion
eamque
mani se
carnale
clesia v
sepultu

DE CONSECRATIONE ECCLE: &c. 541
majori in estimatione morali reputatur consecrari per majorem veterem. arg. c. 3. h. t. &c. c. un. col. in 6. Altare autem censetur *execratum*, si mensa superior, sive lapis sit notabiliter fractus, vel ita destructus, ut in nulla sui parte calicem cum Patena, saltem quoad majorem partem, possit capere, vel si in Altari fixo lapis superpositus removeatur à basi seu inferiori structura. Porro execrata Ecclesia non censentur execrata esse Altaria, quia hæc habent distinctam & specialem consecrationem, & execratio Ecclesie solas fere parietes, ac eorum crassam exteriorem, in quibus sit consecratio respicit.

Dico 3. Ecclesia, & Coemeterium, si 5
polluantur, reconciliari debent, antequam ibi celebrare liceat Divina, vel sepelire fideles. Censentur autem esse polluta 1. per homicidium, aut copulam humani sanguinis ex vulnere effusionem graviter peccaminosam, eamque notoriam. 2. Per illicitam humani seminis effusionem, aut copulam carnalem, sed notoriam, ac in ipsa Ecclesia vel Coemeterio factam. 3. Per sepulturam hominis non baptizati

542 LIB. III. TITUL. XL. DE CON: &c
 (probabiliter non polluitur, si infans
 Christianorum nondum baptizatus i-
 bidem sepeletur] item per sepulturam
 hominis excommunicati non tolerari
 notoriam. Cœterum polluta Ecclesia
 censentur etiam polluta Altaria, item
 Cœmeterium (non tamen vicissim
 si Ecclesiæ contiguum sit. *c. un. cil.*
 Quia sunt accessoria, & minus digna,
 atque pollutio totum Ecclesiæ corpus
 internum, in quo etiam sunt Altaria,
 afficit.

- 6 Quæres, à quo, & quomodo facien-
 da sit hæc Reconciliatio? R. 1. Si so-
 lum Cœmeterium fuit pollutum, vel
 Ecclesia quidem, at nunquam conse-
 crata, sed solum benedicta, vel depor-
 tata ab Episcopo ad publicum DEL-
 cultum, reconciliari potest à simplici
 sacerdote per aquam lustralem ordi-
 nariam, etiam non expectata licentia
 Episcopi. per *c. fin. h. t.* R. 2. Si vero
 Ecclesia aliquando fuit consecrata,
 fieri debet ab Episcopo ipso. *c. 9. cod.*
 Et quidem per aquam vino & cinere
 (imo & sale, ut addunt] mixtam, ac
 ab Episcopo benedictam. *c. 4. cod.*

TITULUS XLI.

De Celebratione Missarum, & Sacramento Eucharistæ, & Divinis Officiis.

SUMMARIUM.

1. Quid sit Eucharistia, Missa, Officia Divina?
2. In quibus locis liceat celebrare Missam?
3. Quinam adstringantur ad recitandum Breviarium?

Eucharistia & Sacrificium & Sacramentum est; qua Sacrificium nihil est aliud, quam Missa, quæ definitur esse verum, sed incruentum, Sacrificium, in quo Christus ipse sub speciebus panis & vini, per consecrationem conversi in corpus & sanguinem ipsius, offertur æterno Patri in recognitionem supremi dominii, principaliter quidem ab ipso Christo, ministraliter vero à sacerdote. Unde patet, in Ecclesia DEI nihil sanctius & præstantius, nihil DEO gratius, ac hominibus salubrius, reperiri, quam Sacrificium Missæ. Qua Sacramentum vero definitur esse Sacramentum Corporis & Sanguinis Christi sub speciebus panis & vini ad spirituales animarum resurrectionem.

Divinus institutum. Consecratur per consecrationem Sacerdotis (in qua essentia Sacrificii consistit) suscipitur autem quando consecrata Hostia sumitur: extra quam suspensionem & actualem non existit, asservatur in templis, & adoratur, corpore continens Christum cum Divinitate & Humanitate, Corpore & Sanguine. Per *Officia Divina* intelliguntur hic *Hora Canonica*, seu *Divinarum*, quod à certis personis quoties vel decantari in Ecclesiis, vel recitari privatim debet tanquam certa formula precandi & laudandi DEI. VI ab Ecclesia præscripta.

- 2 Dico 1. Non licet, nisi in casu necessitatis, vel ex privilegio post Tridentinum obtento, celebrare Missam in locis non consecratis, vel benedictis, aut saltem deputatis ab Episcopo ad perpetuum DEI cultum, licet adhibeatur Altare portatile. Patet ex can. 1. 11. 12. 25. d. 1. de consecr. et Decreto Trident, de observandis in Celebr. Missæ sess. 22. & Constit. speciali Clem. XI, die 15. Dec. 1703. etiam promulgata per Archi-Episcopum Salisburgensem in diœcesibus suorum Suffra-

DE C
bus, &
modo
tum,
cum c
hibetur
illis p
Eccle
tamen
diutur
huc E
ro v
ejus
in cel
Palac
tit. d
var.
confi
est i
tis, &
oribu
depu
præf
audi
loca
mus
mino
6. &
celli
facu

DE CELEBRATIONE MISSÆ &c. 545
bus, & Oratoriis Sæcularium, dicto
modo non præcise dicatis ad DEI cul-
tum, legere Missas non licet, etiam
cum consensu Episcopi, quem dare pro-
hibetur in *d. Constit. Clem. XI.* neque
illis præsentibus satisfaciunt præcepto
Ecclesiæ de audiendo Sacro. In terim
tamen ex justa causa, v. g. gravis &
diuturni morbi probabiliter possunt ad-
huc Episcopi dare licentiam, ut in do-
mo vel Camera privata infirmi pro-
prie solatio super altari portatili Mis-
sa celebrari valeat, ut cum Suar. Barb.
Palao &c. docet *P. Schmalzgrueher*
tit. de Consecr. Eccl. n. 12. contra Na-
var. & Azor, idque declarat apud nos
consuetudo. Præterea licitum quoque
est in Oratoriis Religiosorum priva-
tis, & Capellis domesticis à Superi-
oribus ad Divinum duntaxat cultum
deputatis, legere Missas, ita ut etiam
præsentibus satisfaciant præcepto de
audiendo Sacro; quia censentur esse
loca sacra, & Monasteria non sunt do-
mus privatae, imo veniunt etiam no-
mine Ecclesiæ. *c. 24. de sent. ex comm. in*
6. & ibi gl. Quin & in cameris &
cellis ubi v. g. decumbit infirmus, ut
facultatem dare possunt, non tamen i-

546 LIB. III. TITULUS XLI.

legantur Missæ, Superiores Regulares facultatem dare possunt, non tamen ita, ut Laici eis assistentes satisfacciant præcepto. Dixi, nisi in *casu necessitatis*, v. g. in bello pro exercitu, in longinqua peregrinatione per loca infidelium, in concursu populi tanto. ut eum Ecclesia non capiat, vel in loco, ubi nulla est Ecclesia &c. licebit super Altari portatili etiam sub dio, vel in alio loco decenti, Missas legere non requisita licentia Episcopi. per *can. 1. & 30. de consecr.*

3 Dico 2. Ad Breviarium dicendum quotidie obligantur omnes Clerici in Sacris constituti. per *c. 1. & 9. h. t.* Item Beneficiati, licet tenue habeant Beneficium, ut habet communis ex *c. 15. de Rescr. in 6.* Atque Religiosi Chorum professi secundum suas Ordinationes & Consuetudinem. Si Beneficiati hunc pensum Canonicum culpabiliter non persolvant, tenentur ad restitutionem fructuum pro rata, seu respondentium illi diei, qua omittunt, faciendam Ecclesiæ vel pauperibus. *Concil. Lateranens. sub Leone X. in Bulla Supernæ dispositionis.* S. Pius V. in Bulla *Ex proximo.* Parochi tamen & Beneficiati

Cura.

De
Cura
fruct
viari
dent
tiam
cura
Brev
cum
roch
Paro
cas
num
ra d
rio
Spec
ximo

T
D

1. 2.
ne
3. 6

BA
P
& S
per

DE CELEBRATIONE MISS: &c. 547
 Curati solum obligantur restituere
 fructus, sibi obvenientes propter Bre-
 viarium, non omnes, diei correspon-
 dentes, quia ipsis debentur fructus e-
 tiam propter alia ministeria sacra, &
 curam animarum, non propter solum
 Breviarium. *Engel hic num. 7 & 12.* ubi
 cum aliis putat; si portio reddituum Pa-
 rochialium unius diei essent 3. floreni,
 Parochum ob omittas Horas Canoni-
 cas omnes non nisi ad unum flore-
 num restituendum obligari. Sed plu-
 ra de Eucharistia, Missa, & Brevia-
 rio petenda sunt à Theologis tum
 Speculativis & Polemicis, tum & ma-
 xime à Moralibus.

TITULUS XLII.

De Baptismo, & ejus Effectu.

SUMMARIUM.

1. 2. Quid & quotuplex sit Baptismus, an
 necessarius?
3. Quis ejus effectus?

Baptismus considerari solet triplex. 1. r
 Fluminis, qui solus proprie Baptismus
 & Sacramentum est, atque confertur
 per ablutionem aquæ, & verba: *Ego*
te ba-

tr baptizo in Nomine Patris, & Filii, & Spiritus S. 2. Flaminis, qui non confitit in nudo desiderio baptismi, si quis se sciret non esse baptizatum &c. ut vulgus existimat: tale enim desiderium non iustificat; sed in perfecta contritione, vel dilectione DEI super omnia, ubi Baptismus fluminis necdum realiter est perceptus: quia hujus votum includit. 3. *Sanguinis*, qui nihil est aliud, quam Martyrium, quod sustinetur pro Fide, aut Christo, confertque gratiam sanctificantem ex opere operato, seu ex meritis Christi specialiter applicatis, uti Sacramenta.

3 Dico 1. Baptismus fluminis, seu proprie dictus, in Catechismo Romano p. 2. c. 2. dicitur esse *Sacramentum regenerationis per aquam in verbo vite*. h. e. Sacramentum novæ Legis à Christo institutum, quod conficitur per exteriorem corporis ablutionem cum aqua elementari sub præscripta verborum forma, significante & causante gratiam, ac interiorem animæ ablutionem. Est omnibus simpliciter vel in re vel in voto ad salutem necessarius,

Dico 2. Effectus hujus baptismi sunt sequentes. 1. Confert per se pri-

ma

DE B
ma
bicib
mittit
tus c
ta et
poena
men
chara
tum
clesia
t Co
Trid
sc. s.
24. c.

T
D

1. 2.

CU
&

rum

c. 2.

men

licet

ptio

bap

DE BAPTISMO, ET EJUS EFF. &c. 549
nam gratiam sanctificantem cum ha-
bitibus fidei, spei & caritatis. 2. Re-
mittit peccatum originale, & si adul-
tus cum attritione baptizatur, pecca-
ta etiam actualia, totumque reatum
pœnæ peccatis debite delet, non ta-
men penalitates. 3. Imprimi animæ
characterem indelebilem. 4. Baptiza-
tum efficit membrum, & subditum Ec-
clesiæ, cujus janua esse dicitur. c. 3. h.
t Conc. Florent. in decreto. fid. Conc.
Trid. s. 5. can. 5. s. 6. can. 14. de Pœni-
t. s. 7. can. 9. de Sacram. in genere & s.
14. c. 2. de Pœnit.

TITULUS XLIII.

De Presbytero non baptizato

SUMMARIUM.

1. 2. *A non baptizato nec Ordo nec aliud
Sacramentum valide recipitur.*

CUM Baptismus sit fundamentum
& janua reliquorum Sacramento-
rum, c. 2. de cognat. spir. in 6. Trid. s. 14
c. 2. cit. nemo capax est alterius Sacra-
menti suscipiendi (etiam Eucharistiæ,
licet conficiatur extra actualem susce-
ptionem, nisi materialiter tantum) qui
baptizatus non est, ideo.

Dico:

550 LIB. III. TITULUS XLIV.

Dico: Qui in Presbyterum ordinatus est ante susceptum baptismum, invalide ordinatus est, & de novo post susceptum baptismum ordinari debet. *c. 1. h. t. præmissis quoque reliquis inferioribus Ordinibus. c. 3. eod. Cæterum, si quis ex Christianis parentibus natus, & inter Christianos fideliter conversatus est, præsumptio Juris violenta Baptismi suscepti inducitur. c. 3. cit. in f.*

TITULUS XLIV.

De Custodia Eucharistiæ, Chrismatis, & aliorum Sacramentorum.

SUMMARIUM.

1. 2. *Eucharistia, Chrisma, & Sacramentalia quomodo asservanda?*

1. **P**ER *Eucharistiam* hic veniunt species panis Eucharistici, sub quibus latet Christus cum Divinitate & Humanitate tota: per *chrisma* autem oleum balsamo mixtum ab Episcopo benedictum, quod à Parochis adhibendum est in Baptismo solenni, seu cum ceremoniis aliis ab Ecclesia præscriptis collato: per *Sacramenta* denique seu *Sacramentalia*, quæ in confectio-

ne Sa-

De
ne Sa
me ob
Bapti
trem

Dic
ac ole
ventu
stor
culo
ac in
mine
rator
ria,
tur m
tem
sitati
c. 2.
secre
pi, s
antic
secre

T
De

7. Q

DE CUSTODIA EUCHARIS: &c. 551
ne Sacramentorum adhibentur, maxi-
me oleum tam Catechumenorum pro
Baptismo, quam infirmorum pro ex-
trema Unctione.

Dico: Eucharistia [uti & chrisma, &
ac olea sacra] sub fideli custodia asser-
ventur sub clavibus, quas habeat Re-
ctor Ecclesiae, & quidem in taberna-
culo mundo siue aliis rebus appolitis,
ac in Ecclesia parochiali, & cum lu-
mine. Communis lex c. 1. h. t. 2. O-
ratoria, Vasa, Corporalia, Purificato-
ria, & Vestimenta sacra conserven-
tur munda & nitida. 3. Profana au-
tem supellectilia (extra casum neces-
sitatis] non reponantur in Ecclesiis,
c. 2. eod. Notandum, ne contingat con-
secratas species Eucharisticas corrup-
pi, sæpius & fere singulis septimanis
antiquas sumi debere, & novas con-
secrari.

TITULUS XLV.

De Reliquiis & Veneratione San-
ctorum.

SUMMARIUM.

1. Quid sint Reliquiæ & Veneratio, quinam
Sancti dicantur vel Beati?

2. Quo

2. Quo pacto venerari liceat Sanctos, & Reliquias?

4. **R**eliquiarum voce denotantur corpora Sanctorum, vel corporum partes, uti ossa, carnes, dentes, capilli, cineres, &c. item Sanctorum vestes, rotaria, aut alia Sanctorum usu vel attactu sacrata, pariter & instrumenta Martyrii, uti cruces, funes &c. quia & sepulchra. Sancti autem hic dicuntur non illi, qui solum cum opinione sanctitatis, aut etiam miraculorum, ex hac vita decesserunt, sed qui ab Ecclesia canonizati vel beatificati, seu in numerum Sanctorum vel Beatorum relati, & sic publicæ venerationi expoliti sunt: Sancti ab omnibus, & omni cultus Religiosi specie, ac ubique. Beati autem cum restrictione ad certum cultum, v. g. per imaginem in Ecclesia appensam, Breviarii recitationem, celebrationem Missæ, aut solum pro certo loco aut genere personarum &c. coli permittuntur publice. Veneratio denique est cultus conveniens Sanctis aut Beatis tanquam DEI amicis, & vocatur cultus *dulcis* [& respectu B. Virg. Mariæ cultus *hyperdulcis*] ad distinctionem cultus *la-*
trix,

DE RE
trix, qu
crifici
hibeat
ab ea i
ve in lo
feratur
vata ta
per pr
llis vic
hibeat
exhibe
tis, &
tificæ,
item p
Dic
co ven
Roma
Beato
antiqu
venale
ras p
absque
ne; lic
pl in
cum s
co, au
alicuj
Haben
25. in

DE RELIQUIIS ET VENERAT: &c. 553
trix, qui soli DEO competit, uti Sa-
crificium &c. Qui cultus dulciæ, si ex-
hibeatur nomine Ecclesiæ, tanquam
ab ea institutus, vocatur *publicus*, si-
ve in loco publico sive in occulto de-
feratur: *privatus* autem, qui ex pri-
vata tantum colentis devotione, v. g.
per preces, jejunia &c. licet forte a-
liis videntibus & publico in loco ex-
hibeatur. Hic cultus privatus etiam
exhiberi licite potest non canoniza-
tis, & non beatificatis à Summo Pon-
tifice, ad quem solum id pertinet: non
item publicus. Unde.

Dico: Prohibitum est cultu publi- 2
co venerari aliquem, qui autoritate
Romanæ Ecclesiæ inter Sanctos aut
Beatos non est relatus. 2. Reliquias
antiquas ostendere extra capsam, aut
venales exponere. 3. Noviter inven-
tas publicæ venerationi exponere
absque Summi Pontificis approbatio-
ne; licet sufficiat approbatio Episco-
pi in casu, quo inveniuntur Reliquiæ
cum scriptura vel instrumento publi-
co, aut aliunde constet certo, eas esse
alienigenas Sancti antiquitus approbati.
Habentur hæc c. 1. & 2. h. t. Trid. f.
25. in Decreto de Invocatione, Veneratio-
ne, Re-

ne, R-liquis Sanctorum. Et sacris Imaginibus: quod utiliter inspicies, uti & menui Cursum Theol. Polemicæ p. 2. controu. particul. 2. art. 2.

TITULUS XLVI.

De Observatione Jejuniorum SUMMARIUM.

1. Jejunium & abstinentia quia?
2. Quinam obligentur ad hæc, & ad illud?
3. Dispensatus ad esum carnum non tenetur abstinere ab altera refectione in eodem die.
4. Quantum liceat comedere in Collatione Vespertina.

Jejunium in genere est abstinentia à cibis, seu parsimonia victus in quantitate & qualitate. Est duplex: *Naturale*, quod consistit in abstinentia ab omni prorsus cibo & potu, per modum cibi aut potus sumpto, atque hoc præcipitur ante sumptionem Eucharistiæ, Et *Ecclesiasticum*, quod ab Ecclesia præscribitur secundum certam formam. Si Ecclesia præcipiat præcise abstineri à certo ciborum genere, nimirum à carnibus, vocatur *Abstinentia*: si præter

carnes

De O
carnes
resectione
ne inte
carnes
tos, ap
observa
angari
guis N
p. itolo
finitur
rum sub
Cibi p
in con
carnib
item p
nia, se
dis org
lac, bu
ea fere
tuntur
dantur
peccat
achibe
plures
ve con
refecti
liter.
a. quas
esperu

71. DE OBSERVATIONE JEJUNI: &c. 555
 agini- carnes vetet simul alteram in die re-
 ti & fectiorem, jubeatque una rei & o-
 2. con- ne integra in cibus esurialibus, seu
 a carne distinctis, sumpta esse conten-
 VI. tos, appellatur stricte *Jejunium*, quod
 m observari debet in Quadragesima a lu-
 angaris feria 4. 6. & sabbato, in vi-
 ginis Nativitatis, Pentecostes. SS. A-
 p. scolorum &c. Et hoc jejunium de-
 signatur esse *abstinentia à certo genere cibo*
rum sub una restrictione ad meridiem sumenda.
 illud? Cibi prohibiti sunt carnes, & quicquid
 tene- in comitum abstinentie habetur pro
 ne in carnibus, *can. 7. 8. 11. d. 3. de cast. r.*
 ation- item pro Quadragesima etiam *lactis*
 tia à seu illi cibi, qui sementinam, & ali-
 titate nis originem trahunt *can. su. d. 4. de uri-*
 quod lac, butyrum, caseus, &c. Verum
 rsus ea fore ubique in Germanis permittuntur
 po- vi consuetudinis. Si comedantur carnes in
 situr peccatur graviter toties, quoties. Si
 Ec- achibetur altera refectio, etiam per
 cri- plures comestiones modicas successi-
 Si ve constituentes interitum & plenam
 ri à refectiorem, pariter peccatur mortali-
 car- ter. Laym. l. 4. Theol. mor. tr. 8. c. 1.
 eter 1. quantum. Licitum tamen est sub ve-
 s sperum sumere collationem seu
 L1 canu-

556 LIB. III. TITULUS XLVI.

cænulam med ratam ex recepta consuetudine, ex qua pariter pro refectione introductum est tempus meridiano seclusa iusta causa illud mutandi; nam olim in Quadragesima debebat sumi primum ad solis occasum. Abstinencia ab altera refectione fundatur in *can. 50. d. 1. de consecr.* imo magis in traditione & consuetudine.

- 2 Dico 1. Abstinere à carnibus, Veneris, Sabbati, & Juniorum diebus tenentur omnes Christiani, septimum ætatis annū egressi; quia præcepta Ecclesiæ per se comprehendunt omnes & solos ratione præditos Christianos. 2. Abstinere autem ab altera refectione, seu ad ieiunium, illi soli, qui compleverunt ætatis annum; sic enim habet communis DD. sensus: nisi & isti aliunde excusentur, v. g. ex causa valetudinis, &c. An vero sexagenarii excusentur, dubium est inter Auctores: probabiliter affirmant Portell. Jo. Sanch. Diana, Tambur. Burgh. & alii apud la Croix. l. 3. p. 2. n. 1317. allegantes authoritatem Pii V. negant Azor. Less. Tann. Filliuc. Layman &c.

- 3 Quæres, an, si cum aliquo in particulari, vel cum integra Communitate

gene-

De Obs
generalis
nium in
tiam disp
fectiones
Wiesne
dispensat
huc sub
cipali ru
d. R. 7
fi in ali
carnium
spensatio
plant, &
velicunt
illis dieb
nium, a
in cibus
hos pe
substant
foret eo
altera
observa
stinendo
nil ob
Nunqui

Hic sen
enarratio
ratione
In sup
lani, 17.

DE OBSERVATIONE JEJUN: &c. 557
 generaliter dispensetur ad esum car-
 nium in Quadragesima, censeatur e-
 tiam dispensatum quo ad secundam re-
 fectionem? R. cum Cl. t. Az. r. P.
 Wiestner *h. n.* 7. affirmative: * quia per
 dispensationem ad esum carnum tol-
 lunt substantia jejunii; & ruente prin-
 cipali ruit quoque accessorium. *c. 42.*
de R. J. in 6. Ex quo ulterius infero,
 si in aliqua diæceli permittitur esus
 carnum generanter, nec illos, qui di-
 spensationem quo ad carnes non acce-
 ptant, & cibis esurialibus voluntarie
 vescuntur peccare contra jejuniū, qui
 illis diebus, quibus permittitur esus car-
 nium, adhibent alteram refectionem
 in cibis esurialibus; quia etiam quoad
 hos per dispensationem sublata est
 substantia jejunii. Sit plane absurdum
 foret eos obligare ad abstinendum ab
 altera refectione, qui sponte aliquid
 observant de præcepto Ecclesiæ, ab-
 stinendo à carnibus, non vero illos, qui
 nihil observant, & carnes comedunt.
 Nunquid talis, qui sponte non come-

L12

dit

• Hæc sententia amplius non est probabilis, postquam
 emanarunt BENEDICTI XIV. in contrarium con-
 siderationes Incip: *Non ambigimus.* d. 30. Maii 1741:
In Suprema 22. Augusti 1741. & *Libentissime* d. 10.
 Junii 1745. Vide *Bibliothecam Ferraris Tit: Jejunium*

558 LIB. III. TITULUS XLVI.
dit carnes, & quem tu vis obligare
ad abstinendum à secunda refectio-
ne in cibis esurialibus, licite mutat men-
tem, & dicit: afferte mihi carnes ad
cœnandum? & tunc in his juxta te
potest adhibere secundam refectio-
nem: quare ergo non etiam in cibis e-
surialibus?

- 4 Dico 2. *Quantitas ciborum esuriali-*
um, quæ in collatiuncula vespertina
licite & absque omni peccato sumitur,
potest esse vel absoluta respectu om-
nium, nempe media libra [quæ apud
nos sunt 8. univæ) vel respectiva, ni-
mirum respectu & proportionem habi-
ta ad personas, quæ ampliori vel pau-
ciori cibo indigent ad suam refectio-
nem, ac à multis determinatur quarta
pars justiprandii. Utraque sententia est
vere probabilis, & tuta, traditurque à
multis Doctoribus. Quando autem ex-
ceditur equidem peccatur, sed non ite-
rim graviter: quando vero grave con-
trahatur peccatum excedendo, pluri-
que DD. non determinant. *Quantitas*
verò ciborum, an nimirum calidi sint
vel frigidi, ova, vel pisces, vel fructus,
vel placentæ &c. juxta Azor, Bonac.
Burghaber, Sporet, & alios non at-
tendi-

DE OBSERVATIONE JEJUN: &c. 559
tenditur, quorum sententiam practi-
ce probabilem esse censeo (modo con-
suetudo non repugnet) licet 30. DD.
apud Diana contradicant, qui tantum
permittunt leviores cibos, uti panem,
fructus, bellaria, & pro more regio-
nis caseum.

TITULUS XLVII.

De Purificatione post Partum.
SUMMARIUM.

1. *Lex Purificationis in quo consistat?*
2. *In Novo Testamento non stringit per se.*

LEX Cereemonialis Antiqui Testa-
menti erat, ut foeminæ post partum
maris 40. diebus, & post partum sæ-
minæ 80. diebus abstinere debuerint
ab ingressu templi propter immundi-
tiam corporalem, quæ eo tempore
censebatur perdurare. *Levit.* 2. quo
finito offerentes agnum anniculum, &
pullum columbæ, vel turturem [vel,
ubi agnum offerre non poterant, duos
turtures, aut duos pullos columba-
rum] se liberabant ab immunditia
Legali, & redimebant infantem in tem-
plo, si adhuc vixisset, DEO oblatum.

Ad hujus Legis imitationem ornavit Ecclesia, ut mulieres exemplo B. Virginis post partum aliquot hebdomadibus in reverentiam Ecclesiarum abstinere ab harum ingressu atque iis elapsis Purificationem per certas ceremonias instituerent, & à Parocho in Ecclesiam introducerentur prævia benedictione, & cum aliqua oblatione. *c. un. h. t.*

- 2 Dico. Hæc purificatio post partum in novo Testamento non est de præcepto, sed de consilio. *c. un. cit.* Nisi forsitan consuetudo, quæ videtur esse introducta cum opinione obligationis, obtineat apud nos vim legis.

TITULUS XLVIII.

De Ecclesiis ædificandis, vel reparandis.

1. Quid hic intelligatur per Ecclesiam?
2. Quid requiratur, ut ædificetur nova?
3. Quinam obligentur ad reparandam ruinosa &c.

Ecclēsia hic denotat ædem, in qua Fideles conveniunt non tantum ad orandum, sed etiam ad audiendam Missam & Verbum DEI, ad percipiendam

Sacra-

De
Sacr
stituta
ctam.
requir
xime
Et qu
cta ve
ptus

Di
va, r
ritas
gnan
prin
men
test.
ciat
mini
stipe
judic
Paro
tas
præ
cur
fiam
DD
c. 4
conf
Ecc
us

DE ECCLESIIS AEDIFICAN: &c. 561
Sacramenta, Episcopi auctoritate constitutam, consecratam, vel benedictam. De hac inquirendum 1. quid requiratur ad novam Ecclesiam, maxime Parochialem, aedificandam? 2. Et qui ad eam, si collapsa vel destructa vel ruinosa fuerit, reparandam sumptus conferre debeant?

Dico 1. Ut aedificetur Ecclesia nova, requiritur 1. Consensus & auctoritas Episcopi, locum congruum designantis, ibique crucem figentis, & primum lapidem ponentis, quæ tamen per substitutum quoque facere potest. 2. Competentis dotis, quæ sufficiat ad procuranda luminaria, sacrum ministerium, custodiam, & custodum stipendia, assignatio. 3. Absentis præjudicii alterius Ecclesiæ, præsertim Parochialis, nisi aliud exigat necessitas vel alia iusta causa: quale tamen præjudicium esse non censetur concursus populi ad antiquiorem Ecclesiam forte imminuendus. Textus & DD. in c. fin. l. t. c. 8 de consecr. Eccl. c. 4. de privil. in 6. & can. 9. d. 1. de consecr. Ut autem aedificetur nova Ecclesia Parochialis intra fines alterius Parochiæ, requiritur ulterius 1.

propter auctoritatem Episcopi etiam
constans Capituli 2. Ut adfit ju-
stia et specialis causa, qualis esse cen-
setur magna difficultas Parochiano-
rum, v. g. ob distantiam, interjacens
flumen, &c. in adolunda Ecclesia Pa-
rochiali, vel periculum, ne quis dece-
dat sine Sacramentis &c. 3. Ut saltem
10. Summae assent pro nova Parochia.
4. Ut audiat Parochus antiquus,
Patronus, & alii, quorum interest, li-
cet consensus eorum non sit absolute
necessarius. 5. Ut novae Ecclesiae sta-
tuatur tanta dos ex redditibus antiquae
Ecclesiae seu Matris [salva tamen con-
grua antiqui Parochi] vel aliunde;
quanta sufficit ad sustentationem no-
vi Parochi, ad luminaria, & ministe-
ria sacra. 6. Ut antiquae Ecclesiae ser-
vetur competens honor, ab Episco-
po determinandus, v. g. aliquis cen-
sus annuus: Parocho autem antiquo,
si dos ex ejus redditibus sit assignata,
jus praesentandi novum Parochum:
Trid. s. 21. c. 4. de ref. c. 3. & fin. h. t.
& ibi DD. c. 3. 9. de his, quae sunt d
Præl. can. 3. caus. 10. q. 3. can. 9. cit.

Dico 2, Ecclesia (maxime Parochi-
alis: idem est de aedibus & domo Pa-
rochi)

DE ECCLESIIS AEDIFICAN: &c. 563
rochi] si collapsa fuerit vel destructa,
vel ruinosa, reparari ac restaurari de-
bet 1. ex redditibus ipsius Ecclesiae, si
habeat sufficientes pro fabrica & ne-
cessitatibus suis designatos. 2. His
deficientibus ex toto, vel ex parte,
saltem concurrere ad reparationem
tenentur Beneficiati & Parochi, si ha-
beant redundantes ultra congruam su-
sistentationem redditus ab Ecclesia, item
Patroni, Decimatores, ac alii pro ra-
ta fructuum, quos quomodocunque
ex tali Ecclesia provenientes perci-
piunt. 3. Si nec illi superfluos, nec i-
sti ullos redditus ab Ecclesia percipi-
ant, obligatio incumbit populo & pa-
rochianis Sacramenta aut alia Divina
percipientibus in tali Ecclesia: *Trid.*
f. 21. c. 7. de ref. c. 1. 3. 4. h. t. caus. 10.
can. 10. q. 1. & can. 1. f. qq. q. 3. Sed
nota, ante praedictos obligari illos, qui
vel ex conventionem, vel statuto, vel
consuetudine ad reparationem ad-
stringuntur. Item observa, decima-
tores Laicales, seu qui Decimas peni-
tus secularizatas percipiunt, sive sint
Laici sive Clerici, seclusa consuetudi-
ne contraria probabilius non teneri
concurrere. Nav: *de reddit. Eccl. n. 5.*

57. de teste Zypæo de Paroch. consult.
 4. n. 2. plerique DD. ex ratione, quia
 tales decimæ ab Ecclesia & officio
 spirituali avulsæ non amplius sunt
 proventus Ecclesiæ, sed bona mere
 temporalia, oneri bonorum & pro-
 ventuum Ecclesiæ non amplius an-
 nexa, & habent se instar patrimonialium.
 Decet tamen, ut & isti, ubi opus
 est, concurrant.

TITULUS XLIX.

De Immunitate Ecclesiarum, Cœ-
 meterii, & Rerum ad eas pertinen-
 tium.

SUMMARIUM.

1. Quid & quotuplex sit Immunitas Eccle-
 siastica?
2. Immunitas Asyli est introducta. Jure
 Humano.
3. Quibus locis,
4. Et quibus personis concessa sit?
5. Recensentur crimina asylo privantia.
6. Quid recens ordinaverit Benedictus XII?
7. Quid requiratur ad extrahendum asylo
 non gaudentis?
8. Pœnæ non debito modo extrahentium.
9. Per-

DE IMMUNITATE ECCLESIA: &c. 565

9. *Personæ Ecclesiasticæ ab oneribus personalibus.*
10. *Et Realibus ac Mixtis immunes sunt.*
11. 12. *Quæ Titulo jurisdictionis imponuntur, & de novo.*

Immunitas in genere est exemptio ab oneribus publicis, seu alias communibus. Et hinc *Immunitas Ecclesiastica* est *jus seu exemptio*, qua *personæ, res, vel loca Ecclesiastica* ab oneribus secularibus libera sunt: liquidem triplex est. 1. *Personalis*, qua gaudent personæ Ecclesiasticæ, maxime consistit in privilegio *Fori*, vi cujus ad forum & judicem secularem trahi nequeunt, de quo ad tit. 2. lib. II. de *for. compet.* & in privilegio *Canonis*, vi cujus violentas manus Clerico injiciens excommunicatur, de quo ad tit. 39. lib. V. de *sent. Excomm.* 2. *Realis*, qua gaudent *Res Ecclesiarum & Ecclesiasticarum personarum*, ita ut exactionibus Sæcularium non subjaceant, de qua in hoc tit. 3. *Localis*, qua gaudent *Ecclesiæ & Cæmeteria* in tantum, ut actus profani, locum sacrum dedecentes in eis exerceri prohibeantur, & maxime, ut *Rei confugientes* ad illas sint securi,
ac per

ac per violentiam inde abstrahi non possint. Atque hæc vocatur proprie *Immunitas Ecclesiarum*, vel *jus Asyli*, vel *Asylio*, utpote introducta ad imitationem asyli Civitatibus Refugii in antiquo Testamento concessi. Et de hac pariter tractatur in hoc titulo, & quidem secundum Rubricam primo loco. De qua proin.

- 2 Dico .i. Immunitas Asyli non est Jure Naturali, nec in novo Testamento, Jure Divino introducta, sed tantum Jure Ecclesiastico & Civili, scilicet in *can. 6. 8. 9. 35. 36. caus. 17. q. 4. & c. 6. 9. & c. h. t. & t. t. C. de his, qui ad Eccles. confug.* Regulata autem specialiter à Gregor. XIV, in *Const. Cum alias* edita anno 1591. Quod Juris Naturalis & Divini in Lege Nova non sit, probatur negative. *Objic. 1. Jus Naturæ dictat, Ecclesiis & locis sacris deberi reverentiam: ergo illuc se recipientes securitatis causa non sunt inde avellendi. 2. Jus Asyli in Antiqua Lege fuit Juris Divini. Exod. 21. Num. 35. Deut. 19. Sed Ecclesia hoc Jus Divinum rursus restauravit in Nova Lege: ergo. R. ad 1. Natura quidem dictat, Ecclesiis deberi reverenti-*

DE IMMUNITATE ECCLESIA: &c. 567
rentiam in genere, non autem quoad
modum determinatum, consistentem
in hoc, ut scelerati in iis sint se-
curi à debita punitione; alias in nul-
lo casu exinde abstrahi violente pos-
sent, quod nemo admittit. Dein non
omne, quod lumen Naturæ dictat con-
veniens esse, uti dictat sceleratos, sal-
tem aliquos, in Ecclesiis defendi, uti
omnes Gentes agnoscunt, propterea,
sub præceptum Juris Naturalis cadit.
Ad 2. Ecclesia hanc Veteris Testa-
menti Legem *Judicialem* nec voluit
nec potuit resuscitare, sed novam po-
suit ad imitationem antiquæ, sicut de
Decimis solvendis dictum est ad tit. de
Decim.

Dico 2. Ecclesiis omnibus, locisque 3
sacris, & Religiosis, seu autoritate
Episcopi constitutis, competit privi-
legium & jus Asyli, uti sunt *Templa*,
etiam nondum consecrata vel benedi-
cta, et a n. construi solum cæpta, pol-
luta quoque & interdicta, item Eccle-
siae atrium, & quidem ad 30. vel 40.
usque passus (sed hæc distantia in
Praxi non observatur) item *camete-
rium* legitime erectum, etiam templo
non contiguum, *Monasteria* & domus
Reli-

568 LIB. III. TITULUS XLIX.

Religiosorum, horti, aræ, ædes &c. intra Septa Monasterii exstant. s. *Ora-
toria* & *Capellæ* Episcopi auctoritate
Divino cultui in perpetuum deputatæ,
et si exstant in privatis ædibus,
Hospitalia auctoritate Episcopi erecta
cum Altari ad celebrandum; *Taberna-
culum*, in quo asservatur actu Eucha-
ristia, item *Palatia* Episcoporum. Ita
communis ex *can. 6. seqq. can. 20. 21.
36. caus. 17. q. 4. c. 9. fin. h. t. c. 4. de
Relig. dom. l. 3. C. de his, ad Eccl. l. 35.
C. de Episc. & Cler.* Ratio est, quia hoc
immunitas habenda est pro favorabi-
li, utpote privilegium Principis, &
quidem principaliter respiciens favo-
rem publicum Regionis, consequen-
ter latissimæ est interpretationis. per
*c. 30. de privileg. c. 16. de V. S. c. 15.
de R. J. in 6. l. 43. ff. de Relig. & sumpt.
fun. proin Ecclesia* hoc loco late accipi
debet; consequenter ex eodem prin-
cipio necesse non est, ut confuga in
ipsam Ecclesiam &c. jam actu se re-
ceperit, sed sufficit, si januam v. g.
jam apprehenderit.

¶ *Objic. 1.* Immunitas Asyli impuni-
tatem præstat delictis, quæ Jus Na-
turale & Divinum puniri exigit, præ-
betque

DE IMMUNITATE ECCLESIA: &c. 569
betque occasionem delinquendi: ergo est noxia Reipublicæ: ergo odiosa & strictæ interpretationis. 2. Bonum publicum exigit puniri scelera, & immunitas cedit in favorem privatorum: sed bonum publicum præferri debet, & magis est favorabile, quam privatorum: ergo. R. ad 1. jus Naturale & Divinum non exigit absolute puniri omnia delicta ac semper, præsertim quando impunitas indulgetur intuitu Religionis & ex reverentia erga loca sacra, alias nec DEUS in antiquo Testamento potuisset templo & altari & civitatibus refugii asylum concedere. Nec Ecclesia omnes delinquentes protegit, uti videbimus, quos autem protegit, non omnino impunes esse præcipit, sed relinquit in salvo penas pecuniarias, infamiae, proscriptionis, confiscationis bonorum &c. Si quidam scelerati sumant inde occasionem audacius delinquendi, per accidens est, & retorquetur in immunitate Veteris Testamenti ab ipso DEO inductæ. Nec Ecclesia intendit per se favere sceleratis, quibus per accidens obtingit favor, sed spectat reverentiam locis sacris debi-

570 LIB. III. TITULUS XLIX.

debitam, dum concedit quibusdam in
iis asylum. Ad 2. Bonum publicum
etiam exigit, & magis, Ecclesias non
violari per violentam ad eas confu-
gentium extractionem, earumque fa-
vor etiam est publicus, aliis præfere-
ndus, cum *summa sit ratio. quæ facit pro*
Religione. l. 43. cit. privatis hominibus
directe & per se non intendit favere
Legislator humanus per asylum Ec-
clesiis indulgentiam.

- 5 Dico 3. immunitate asyli gaudent
omnes Christiani utriusque sexus, qui
confugiunt ad Ecclesias, rei alicuius
criminis quod morrem, mutilationem,
aut pœnam æquivalentem, vel carce-
rem aut vincula promeretur, in ordine
ad effectum, ut recipi debeant, & esse
securi in sua persona, nisi nimirum rei
sint criminis excepti, & asylo privan-
tis. Iterum communis ex l. 1. 6. C.
de his, qui ad Eccles. c. 6. h. t. can. 36. &
Const. Cum alias Gregor. XIV. cit. at-
que ex prædicta ratione, quia hæc
immunitas est favorabilis, & latæ in-
terpretationis. Dixi 1. Christiani; pro-
babilius enim meo iudicio non gau-
dent Infideles, seu non baptizati, uti
Judæi, Pagani, Ethnici, nisi ad Eccle-
siam

IX.

Adam in
publicum
las non
confu-
que fa-
referen-
facit pro
minibus
favere
om Ego

audent
tus, qui
alicujus
tionem,
carce-
ordine
& esse
rum rei
privan-
i. 6. C.
36. &
cit. ac-
ia hæc
tate in-
ni; pro-
n gau-
ati, uti
Eccle-
fiam

De Innocentio Episcopo Romano. 571
siam confugiant animo serio se con-
vertendi ad Fidem Catholicam, per
l. 1. cit. juncto c. 6. cit. ibi: juxta sa-
crorum Rectorum Canonum, & traditiones
Legum Christianarum: ergo Jus Canonicum
approbavit legem Civilem allegatam,
ubi ex luduntur asylo infideles, qui
Baptismum simulate petunt; ergo non,
si serio petant. Hæretici ob aliud,
quam hæreseos, crimen se recipientes
ad locum sacrum pariter defenduntur.
Dixi 2. Omnes, adeoque & ex commu-
nitate, etiam vitandi, personaliter in-
terdicti &c. quia hoc privilegium est
locale, non personale. Milites quoque
desertores, qui jam reos se fecerunt
actualis desertionis, & ad evitandam
penam, vel capturam, se in locum
sacrum recipiunt: si tamen necdum
actualiter prius deseruissent militiam,
sed solum ab ea liberare se, & subdu-
cere, intenderent confugiendo ad lo-
cum Religiosum, repeti à Ducibus
possunt, & præstito de impunitate
(quod intelligo de non intelligenda mor-
te, vel æquivalente, vel alia valde
gravi penam) iuramento reddi debent:
locus à Ducibus poterunt occupari.
arg. d. c. 6. in fine; quia milites perso-

Min

nali-

naliter sunt adstricti Ducibus, sicut servi Dominis, qui ab his aufugientes absque periculo, ne tradantur Iudici ob grave delictum, non proteguntur ab Ecclesia. *l. 6. cit. §. 5. Dixi 3. R. alicujus criminis &c.* Quo etiam referas debitores Civiles, si periculum sit, ne conjiciantur in vincula, vel carcerem, per *l. 1. 6. & can. 35. 36. cit.* non obstante quod sua culpa contraxerint debita; quia Gregor. XIV. in *d. Const.* quæ est Jus Novissimum, omnes Asylo non gaudentes specificans, hos debitores non expellit, & sic non exceptit. Dixi 4. in ordine ad effectum &c. nam effectus & commoda Asyli sunt, quod confugæ ad Ecclesiam, Monasterium &c. recipi debeant, & repelli non possint citra excommunicationem reservatam. *Extrav. 3. de Penit.* quod alendi sint ex bonis Ecclesiæ, Monasterii &c. si aliunde alimenta habere nequeant; quod capiti, vinculis constringi, extrahi, vel extrahi invitati non possint. *can. 6. §. seq. caus. 17. q. 4. Const. t. Greg. XIV.* cit minus ad mortem condemnari; quamvis licite fiat executio in ipsorum bonis; imo teste P. Wieselner *h. t. n. 157. cum*

De
cum
locis
ris
dat
atque
fussio
am
capit
rei
delic
cogn
& q
trade
dicer
O
ne
clesi
tur
omn
am
fed
cum
sinu
qua
exp
ade
Nor
for
Dro

sicut
ientes
Judici
untur
3. Rei
rele-
am sit.
carce-
it, non
xerint
Concl.
es A-
s, hos
e non
fectum
Asylli
esiam,
int, &
minu-
3. de
s Ec-
de ali-
capi.
el ex-
3. f. 1.
1. cit.
quam
in bo-
n. 157.
um

DE IMMUNITATE ECCLESIA: &c. 573
cum alius, consuetudine in quibusdam
locis receptum est, ut curia Sæcula-
ris contra existentem in Asylo proce-
dat per inquisitionem & citationem,
atque in non comparentem habita-
sufficienti probatione delicti sententi-
am proferat, licet exequi pœnam, si
capitalis sit, non valeat. Dixi 5. *Nisi
rei sint criminis &c.* Quœnam autem
delicta privent asylo, penes quem sit
cognitio & decisio, an privent asylo,
& quomodo talis delinquens sit ex-
tradendus Judici Sæculari, deinceps
dicemus. Interim.

Obijc. 1. Excommunicati vitandi
ne quidem ingredi permittuntur Ec-
clesiam: ergo à fortiori non concedi-
tur ipsis protectio in Ecclesia. 2. Si
omnes Christiani gaudent asyliis, eti-
am gaudebunt Clerici & Religiosi:
sed isti non gaudent, ut docent multi
cum Panormit. in d. c. 6. n. 13. & in-
sinuare videtur *Concl.* Greg. XIV. cit.
quæ est norma immunitatis asyli, dum
expressam facit mentionem *Laicorum*,
adeoque ad hos restrictam. R. ad 1.
Non permittuntur Ecclesiam ingredi
formaliter, h. e. ut intersint Officiis
Divinis &c. *C. ant.* materialiter, ut

574 LIB. III. TITULUS XLIX.
 ibi sint securi. *N. antec. & conf.* Ad
 2. *dist. minor.* Clerici & Religiosi non
 gaudent contra Iudices Ecclesiasticos,
 & Superiores suos, ne afficiantur pec-
 nis Ecclesiasticis secundum sacros ca-
 nones, v. g. expressis *c. 1. de calumniat.*
c. 2. de Regular. in 6. & c. & ne punian-
 tur secundum Constitutiones Ordinum
 Religiosorum. *C. minor.* contra Iudices
 Laicos, ita ut his extradi possint à
 suis Superioribus, atque sic puniri se-
 cundum Leges Civiles. *N. min.* non
 enim debent esse deterioris conditio-
 nis quam Laici. Neque dicta *Constit.*
 Gregoriana Clericos & Religiosos ex-
 cludit ab asylo, sed *Laicorum* præcise
 ideo facit expressam mentionem, quia
 solum Laicis (non vero Clericis) de-
 negabant iudices Laici sub prætextu
 privilegiorum immunitatem localem,
 ac extrahere solebant ex asylo. *P.*
Schmalzgruber h. t. num. 165. seq.

- 5 Dico 4. Asylo non gaudent rei cri-
 minum exceptorum, ut vocantur, quæ
 specificantur in allegata *Constit. Gre-*
gor. nimirum 1. Publici latrones, qui
 nempe publicis viis rapinæ causa ex
 insidiis aggrediuntur homines, & re-
 sistentes occidunt. 2. Viarum grassa-
 tores

IX.
conf. Ad
osi non
iasticos;
tur pœ-
eros cæ-
lumiat.
puncian-
rdinum
iudices
sint à
niri se-
in. non
nditione
Constit
fos ex
præcite
n; quia
is) de-
etextu
calem,
lo. P.
q.
rei cri-
r, quæ
Gre-
es; qui
usa ex
& re-
graffa-
ores

DE IMMUNITATE ECCLESIA: &c. 575
tores, qui quidem in publicis & fre-
quentatis viis per insidias aggrediun-
tur homines prædæ causa, sed non occi-
dunt, per quod differunt à prioribus.
3. Depopulatores agrorum, seu qui se-
getes agrorum, fructus vinearum &c.
ex proposito devastant. Atque hæc tria
delicta debent esse notoria vel noto-
riete juris vel notorietate facti. 4.
Qui faciunt homicidium, vel mutilati-
onem membrorum, in ipsis Ecclesiis
vel cæmeteriis ex proposito. 5. Qui
proditorie occidit proximum, h. e. ut
longe communior intelligit, non solum
ex proposito & per insidias, sed sub
specie amicitie, seu qui occidit ami-
cum, scilicet simulando amicitiam, fi-
delitatem &c. ita ut alter nihil tale su-
spicatus fuerit, vel qui per insidias
occidit eum, cui ratione status con-
ditionis, muneris specialiter est obli-
gatus ad amicitiam aut fidelitatem,
ut si parens occidat prolem, conju-
gem, familiaris familiarem, caupo ho-
spitem aut alius commilitonem, itine-
ris socium &c. Et hanc communissi-
mam sententiam fuisse probavi in *meo*
Candidato h. t. num. 16. 17. contra Hypo-
positum Grassetum, Covar. Barbosa.

M m 3

& ali-

& alios, 6. Assassini seu qui pro pecunia vel alia re temporali, promissa vel data, occidunt hominem, vel in hunc finem promittunt vel dant pecuniam, adeoque tam conducent, quam conductus pretio, reus est assassinii asylo privantis. 7. Hæretici, qui propter ipsum hæreseos crimen ad Ecclesiam se recipiunt; quod tamen in nostra Germania, ubi crimen certarum hæresium nihil timet a Iudice Seculari, non procedit. 8. Rei Lese Majestatis, h. e. qui in personam ipsius Principis [quo nomine veniunt omnes in sua jurisdictione Superiorem non recognoscentes, plenumque in suo territorio jus obtinentes] cui sunt subditi, delinquant per actionem injuriosam vel damnosam, v. g. percutiendo, vulnerando carcerando, hostiliter insequendo &c. aut similes actiones mandando, auxilium prestando &c. ut habet communis. Præter hæc crimina nullum aliud, utut atrox, privat asylla secundum *Const. Gregorianam*, ut docet communissima; quia ipsa Constitutio voluit omnia in materia Immunitatis localis occurrentia tollere dubia, atque velut norma re-

duce-

DE
duce
statu
delic
quip
pari
Und
phe
rus
ril &
que
[pr
con
qui
spe
con
del
mo
asy
ma
/pe
del
go
as,
fol
E

pa
X

DE IMMUNITATE ECCLESIA: &c. 577
ducere omnia ad *nam tantum formam*,
statuens, ut præcise enumerata octo
delicta privent asylo, *non alia*, etsi æ-
quipollean in *Jure expressis*, vel adlit,
paritas, identitas, aut majoritas rationis.
Unde asylo proteguntur quoque blas-
phemi, perjuri, Simoniaci, percussio-
res Clericorum, duellantes, incendia-
rii &c. item juxta communem illi quo-
que, qui furtum aut aliud delictum
[præter occisionem aut mutilationem]
committunt. in Ecclesia: atque illi,
qui prope Ecclesiam occidunt sub
spe immunitatis, ad quam è vestigio
convolare possunt; quamvis enim isti
delinquant in legem, non tamen eo
modo delinquant, qui à Jure privatur
asylo; & quamvis in *c. fin. h. t.* Sum-
marii generalitet pronuntiet, qui *sub*
spe immunitatis in Ecclesiis vel cæmeteriis
delinquant, immunitate non gaudent. Gre-
gor. XIV. tamen in *di. Const.* Cum ali-
as, hanc generalitatem restrinxit ad
sola homicidia & mutilationes in ipsis
Ecclesiis commissas.

Quamvis autem ista ita se habeant, 6
paucis tamen abhinc annis Benedictus
XIII. nuper piissime defunctus novam

de hac materia Constitutione 1. ^a quæ incipit, *Ec quo*, edidit anno 1745. Concilio Romano à se celebrato insertam. ubi confirmat quidem famofam & sepius citatam *Constit. Greg. XII.* aliqua tamen delicta, de quibus pot *Constit. Gregor.* inter DD. dubitatum est, an privent alylo vel non, declarat privare, & alia nova adjicit, quorum reis non indulget immunitatem. Itaque declarat 1. pro latrone publico, & viarum grassatore, in ordine ad privandum alylo habendum esse illum quoque, qui quoscumque tantum grassationem in via publica aut vicinia commisit secuta occisione vel mutilatione. 2. Eos etiam non gaudere, qui stantes in Ecclesiis vel cœmeteriis occidunt vel mutilant existentem extra ac vicissim stantes extra occidunt vel mutilant existentem intra Ecclesiam vel Cœmeterium. 3. Illos, qui ad Ecclesiam confugientibus vim inferunt. & ipsos à loco immuni vel Ecclesia

violen-

* Hæc recentior est annotanda & observanda. confutatio Lucei Marti A. 1750. à BENEDICTO XIV. facta, juxta cujus dispositionem nunc sunt moderanda. decedenda ac deroganda omnia occurrentia circa immunitatem Ecclesiasticam.

IX.
que
5. Con-
fertam,
& sæ
17. ali-
s post
itacum
eclarat
uorum
n. Ita-
publico,
ne ad
ellum
allati-
com-
tione.
Itau-
occi-
extra,
nt vel
esiam
d Ec-
runt,
clesia
en-

De IMMUNITATE ECCLESIAE; &c. 579
violenter extrahunt. 4. In crimine Af-
fili non modo mandentarios, sed et-
iam mandantes privantia vel data mer-
cede, modo affilintio rapta patri-
um fuerit, seu orede decata. Nova
autem statuit delicta istius privantia
l. ec. 1. Siquis interficiat proxima-
lum animo priore, et hoc de delicto
to. 2. Siquis interficiat litteras Apo-
stolicas. 3. Siquis interficiat pri-
vatis, publici teloni, aut Banci, pro
Principis privatamque personam
depositis de ferati, furtum aut furti-
tum in prediis loci in contrariis
et notabiliter, ut penna ordinari locas
it. 4. Siqui conlunt, adulterant, vel
tendent quascunque in metas aureas
vel argentear, etiam Principum ex-
teriorum, vel qui aptas monetas con-
fatus, adulteras, aut deconfas, ita lei-
tenter expendunt, ut falsis con-
fatione participes confari possint. 5. Si-
qui sub nomine Curiae, si ad eos do-
mos se introducunt, ut ibidem per-
petrandi rapinas, easque re ipsa con-
mittunt cum hominibus, aut mutila-
tione membrorum alicuius ex domo
eius, vel etiam extranei, quem ibi forte
reperiri contigerit. Sed hanc nova

Constitutio Benedicti XIII. sicut in his nostris partibus, quantum mihi constat, specialiter promulgata non est, ita an recepta aut in usum deducta sit, dubito [sicut tamen in Praxi hæc usque observatam fuisse scio Constitutionem Gregorianam.] Unam tamen scio diæcesim, in qua conformiter dictæ Bullæ binis vicibus Episcopali auctoritate ex asylo extraditi sunt, qui homicidium premeditatum commiserant, uti vir magnus mihi retulit.

- 7 Dico 5. Casu quo dubium est, an confuga ad Ecclesiam sit reus delicti excepti [imo & quando certum est, quod crimen sit exceptum, asyli privativum] tamen extradi vel extrahi non potest, nisi prius desuper cognoscat & pronunciet Episcopus, ad quem privative hæc pertinet cognitio. 2. Si tamen certum sit, crimen esse exceptum [vel etiam dubium ex indicis valde magnis pro delicto excepto] ac Judex secularis extraditionem petat, debet Rector Ecclesiæ, requisitus à Curia Seculari, talem Reum caute custodire adhibito etiam carcere, donec causa ab Episcopo decidatur. 3. Secuta hac decisione necdum extrahere potest

DE IMMUNITATE ECCLESIAE: &c. 581
potest Judex Sæcularis, nisi Episcopus dederit licentiam, & intervenierit persona Ecclesiastica, v. g. Rector Ecclesie, quæ Reum extradat. 4. Si tamen vel Episcopus notorie reum delicti excepti licentiam extrahendi dare noller, vel Rector Ecclesie post datam ab Episcopo licentiam recuseret extradare ac intervenire, posset Judex Laicus delinquentem nihilominus extrahere, minori tamen, quo id fieri poterit, scandalo & tumultu. Ita communis ex *cit. Constit. Gregoriana*, à qua parum abhinc Benedictina sed in plerisque convenit, licet non omnino in omnibus, dum nempe pro casu, quo moraliter credibile non vero penitus certum est, crimen esse exceptum, permittit & jubet extrahi delinquentem Judici Sæculari, exigenti, modo iste in forma Juris valeat se obliget ad eum Ecclesie restituendum, si postea diluantur indicia, ex quibus delictum apparebat exceptum.

Dico 6. Judex Sæcularis mandans 8
extrahi ex asylo aliquem, qui eo gaudet, Ministri item extrahentes, & quicunque cooperantes, non solum peccant graviter contra Religionem
& ju-

& iustitiam, sed etiam incurrunt excommunicationem l. tæ sententia, à qua non sunt absolvendi, nisi prius extractum restituerint Ecclesie & loco, ex quo extraxerunt, can. 6. §. 10. 35. cap. 17. q. 4. *Const. Greg. cit.* De iure Civili statutum est ultimum supplicium, l. 2. C. de his, qui ad hec, quavis hæc parva non sit in usu, & pœdulo huius criminis relinquatur sortis amicus, sicut cœntio & indicatio ad Episcopum spectat. Nunc de immunitate R. an.

9. Deo 7. Clerici & personæ Ecclesiasticæ sunt immunes ab oneribus personalibus, uti sunt census personales seu capitatio, vectura & telonia personis imposta, angaria & parangaria, seu opere, ire ad bellum, agere vigiliis, præbere militibus hospitium in suis aedibus, fodere arenam &c. 2. Bona Clericorum Beneficialia, uti decimæ, redditus stola, stipendia Missarum &c. ab omnibus secularium exactionibus, uti & 3. Ipsæ Ecclesiæ & loca Religiosa, atque bona Ecclesiastica ad cultum Divinum immediate ordinata, uti calices, & paramenta sacra &c. ita plerique omnes, quia personæ

DE IMMUNITATE ECCLESIAE &c. 583
sonæ Ecclesiasticæ quoad personam su-
am sunt exemptæ ab omni jurisdictione
seculari, item loca & res sacrae, atque
ulibus sacris destinatæ, ut patet ex
variis Juribus & communi sensu.

Dico 8. Ecclesiæ quoad bona suo
temporalia [& Clerici quoad patri-
monialia] de jure gaudent immuni-
tate reali, seu sunt exemptæ ab oneri-
bus tum realibus tum mixtis, quæ ti-
tulo jurisdictionis de novo imponun-
tur à Magistratibus Laicis. Commu-
nis & certa, atque vix ab ullo Ortho-
doxo negatur propter claros textus
in c. 7. x. c. 1. in 6. & Clem. un. h. t. c. 10.
de Constit. c. 4. de Consib. in 6. ibi: cum igitur
Ecclesiæ, Ecclesiasticæque personæ, ac res
eorum non solum Jure Humano, quin in
& Divino (in thesi nimirum, sicut de
exemptione Clericorum personali di-
ximus ad tit. 2. lib. 11. de for. comp. n.
4. 5. 6.) à secularium personarum ex-
actionibus sunt immunes. Consonat Jus
Civile in Auth. Item nulla post l. 2. C.
de Episc. & Cler. Ratio est, quia res se-
quuntur conditionem personæ: acces-
sorium sequitur suum principale. c. 4r.
de R. 7. in 6. & quæ Religiosi adhe-
rent, Religiosa sunt, l. 43. ff. de R. 17. Cum
igitur

igitur Ecclesiæ & Ecclesiasticæ personæ juxta omnes sint exemptæ à jurisdictione Sæcularium, etiam res & bona ipsarum debent esse exempta successorie ab oneribus seu exactionibus Sæcularium, quæ titulo jurisdictionis imponuntur: cum jurisdicção immediate & principaliter non in res & bona, quæ jurisdictionis sunt incapacia, sed in personas exerceatur, eo quod à personis præstanda sint tributa & collectæ rebus impositæ. Quodsi autem Sæculares tali onere gravarent Ecclesias & personas Ecclesiasticas, peccarent contra Religionem & Justitiam, tenerentur ad restitutionem, & incurrerent excommunicationem Summo Pontifici reservatam, c. 4. 7. Clem. c. 1. Bull. Cænæ &c.

Cæterum onera realia sunt, quæ ipsis rebus imponuntur sine respectu ad personas ea possidentes, v. g. fundis, agris, domibus atque appellantur tributa, & contributiones ordinariæ, quod referuntur etiam Accisæ, quæ imponuntur rebus usu consumptilibus vendendis, vino, cerevisiæ, carnibus &c. Indebita, quando ultra accisas seu gabellas pecuniarias de potestatis, vino vel

DE IMMUNITATE ECCLESIA: &c. 585

no vel cerevisia, certa quantitas, v. g. de singulis urnis 6. Mensuræ, Magistratui vel Principi Sæculari pendenda est. *Mixta* autem dicuntur, quæ vel exigunt laborem personalem simul & sumptus, ut ire ad bellum propriis expensis, v. l. imponuntur subditis cum respectu ad ipsorum bona vel redditus annuos, adeoque personis immediate rebus mediate, uti *colle-ctæ*, & *contributiones extraordinariæ*, nam *colle-ctæ* à Tributis in stricta acceptione differunt per hoc, quod non habeant præstationem seu pensationem certam, ac annuam, sicut Tributa, sed incertam, ob causam vel necessitatem forte occurrentem. Huc quoque pertinent præstationes *Teloniorum*, nempe *Vedigalia*, quæ exiguntur de bonis per terram, & *Portoria*, quæ petuntur de bonis per aquas in vel exportatis aut advectis.

Dixi 1. *Quæ titulo jurisdictionis im-ponuntur*; si enim petantur *titulo domini particularis*, ut si Ecclesia vel persona Ecclesiastica à Sæcularibus acquiratrem feudalem vel emphytevticam, tenetur ad onera feudi, vel ad canonem emphytevticum, laudemium &c.

cum

586 LIB. III. TITULUS XLIX.

cum suo onere reali. *c. 5. de Pign.*
 Aut si iungatur titulo patti, vel re-
 servationis, ut si quis Sæcularium do-
 net, vendat &c. Ecclesiæ, vel perso-
 næ Ecclesiasticæ prædium cum re-
 servatione pensiæ vel annuatim vel
 pro casu necessitatis sibi sit vendit;
 pariter enim portandum est tale onus
 ab Ecclesia &c. quia quilibet de re sua
 disponere, ac in alium transferre cum
 vel sine onere potest. Et huiusmo-
 di pacta approbant Sacri Canones. *c. 4. de. de condit. appof. c. 6. de donat. c. 23. de Jur. patr.* Denique si titulo impen-
 sarum aliquid exigatur in constructi-
 onem vel reparationem operum pu-
 blicorum, ex quibus in singula Com-
 munitatis membra immediate redun-
 dat aliquid utilitatis, vel emolumenti,
 cuiusmodi opera sunt pontes, fon-
 tes, viæ publicæ aquæductus, ex-
 cubiæ tempore pestis agendæ &c.
 Ecclesiæ & Clerici à contributione
 non sunt immunes, sed concurrere
 debent iuxta proportionem, v. g. solve-
 re pontenzia, pontivegia, quidagia, pe-
 dagia, vestigial delapidationis; quia æ-
 quitas naturalis, in eo pacto tacitum
 exigat, ut omnes & singuli contribu-
 ant,

DE IMMUNITATE ECCLESIAE: &c. 587
ant, qui ex ejusmodi operibus com-
moditate perficiuntur, & indemnis
sit Princeps vel Magistratus, qui e-
jusmodi opera exstruunt vel repa-
rant: modo, quod bene notandum, ni-
hil petatur à personis Ecclesiasticis
ad faciendum quæstum, vel ad infe-
rendum ærario publico, vel ad solven-
da debita Communitatis, vel ad suffe-
renda alia Reipublicæ onera, vel ad
conservandum splendorem Familiæ
Principis &c. hæc enim curare & pro-
curare ad solos Laicos spectat.

Obje. 1. Si personæ Ecclesiasticæ de-
bent contribuere ad ejusmodi Opera
publica, tunc etiam debebunt in casu
extraordinariæ & communis necessi-
tatis vel utilitatis Reipublicæ, & qui-
dem 2. ex titulo etiam jurisdictionis,
quia gravis vel extrema necessitas
tribuit jus auferendi bona temporalia
à quocunque: sic utique etiam Cleri-
ci tempore famis possunt cogi ad ven-
dendum frumentum, & ut permittant
visitari sua granaria &c. 3. Cum, qui
sentit commodum à communitate, e-
tiam sentire debeat onera. Unde 4.
in can. 40. §. placet. caus. 16. q. 1. exi-
muatur quidem Ecclesiæ à tributo,

N n

sed

sed cum limitatione, nisi quod adventitia necessitatis sarcina repentina poposcerit. Denique 5. Clerici negotiatores non sunt immunes à vectigalibus, portoribus, gabellis &c. arg. c. 4. de censib. in 6. ergo qualitas Clericalis non eximit à tributis & contributionibus. R. ad 1. debbunt quidem concurrere in casu extraordinariæ & communis necessitatis, cui occurrendæ non sufficiunt facultates Laicorum, titulo impensarum & ut membra Communitatis vel ex æquitate naturali, aut pacto tacite, non titulo jurisdictionis, & ut subditi, vel ex obligatione proveniente ex jurisdictione & potestate Sæcularium; nam his neque necessitas tribuit jurisdictionem in personas Ecclesiasticas. Ad 2. extrema (non gravis præcisè) necessitas tribuit quidem jus auferendi bona etiam à Clericis, at non per viam jurisdictionis, sed solum jure defensionis ad succurrendum Reipublicæ. Si autem necessitas non sit urgentissima, ita ut prius licentia & consensus Papæ [vel, ubi est periculum in mora, saltem Episcopi] requiri possit, hunc consensum prius petere oportet, c. 4. & 7. h. t. Ubi tamen Pa-
pa, vel

X:

ventio
poscerit
es non
ortori
b. in 6.
limit
ad 7.
n casu
ecessi
ficiunt
nsarum
vel ex
ito; ac
iti, vel
juris-
; nam
dicti-
Ad
) ne-
rendi
er vi-
e de-
publi-
it ur-
con-
ulum
i poli-
re o-
n Pa-
vel

DE IMMUNITATE ECCLESIA: &c. 589

pa, vel Episcopus, qui in tali necessitate, ad quam avertendam non sufficiunt facultates Laicorum, consentire tenetur, consensum dederit, determinatio & exactio harum contributionum, uti & coactio Clericorum eas negantium, non à Laicis, sed à Superioribus Ecclesiasticis facienda est, c. 4. & 7. cit. Idem proin tene de coactione ad vendendum frumentum, & de visitatione granariorum, non nisi à Superioribus Ecclesiasticis, & his consentientibus facienda. Ad 3. limita regulam: nisi ac sit justa causa vel privilegium eximens ab onere. Ad 4. Num textum Gratianus desumpsit ex Jure Civili, proin nihil præjudicare potest immunitati reali Ecclesiarum & Clericorum, ut patet ex *Prolegomenis*. Ad 5. Clericos negotiatores ipse Pontifex in Jure Canonico subjicit his oneribus: reliquos autem eximit cum Jure Divino.

Dixi 2. *Quæ imponuntur de novo*. No-12 vis itaque tributis, collectis & exactiionibus bona Ecclesiarum & personarum Ecclesiasticarum onerari non posse à Laicis, certum est propter defectum jurisdictionis. Sed de *Anti-*

Nna

quis,

quis, quæ nuncum jam prius, quam ad Ecclesias vel Clericos pervenerunt hujus nodi bona, iis certo & stabili modo imposita fuerunt à Laicis titulo jurisdictionis, magna est controversia, an his tributs & collatis obnoxie sint Ecclesie & Clerici? Negant Suar. Gutierrez. Felin. Tanuer, & alii multi, quos nuper magno zelo secutus est P. Ant. Söll in *tract. de Tributis* p. 2. c. 3. a. n. 174. Affirmant Panorim. in c. 4. cit. n. 16. & in c. 1. de *Censib.* Wagnereck in c. h. t. in 6. P. Engel h. t. n. 25. cum Innoc. Jo. Andr. aliisque compluribus, quibus & ego aditipulor ex his fundamentis. 1. ex *can. 21. 22. caus. 23. q. 8.* ubi Urbanus Papa sic ait: *de exterioribus suis, quæ palam cunctis apparent, Ecclesia tributum reddit - - NB. quod constitutum antiquitus est, pro pace & quiete, qua nos tueri & defensare debent, Imperatoribus solvenda est.* 2. ex c. 1. de *Censib.* ubi Presbyteri, siquid habent ultra decimas, domos, & hortos suos; & ultra mansum pro dote Ecclesie constitutum, jubentur inde senioribus debitum servitium impendere notetur debitum, quod nempe bonis hujusmodi jam antea-

denter

DE IMMUNITATE ECCLESIA: &c. 591
denter fuit impositum. 3. ex c. 5. de
Pignorib. § l. 20. §. 1. ff. de acquir. rer.
dom. ex quibus desumptum est hoc
brocardicum, *res transit cum onere suo*:
nempe talis, qualis est. 4. ex c. 75. de
R. ff. in 6. ibi: *nemo potest prius juris in*
aliud transferre, quam sibi competere di-
gnoscat: ergo, si Ecclesiæ vel Clericis
obveniant bona; prius obnoxia tri-
butis & collectis à Magistratu Sæcu-
lari impositis, cum isto onere jam
prius imposito obvenient, cum ille qui
transfert, transferre nequeat sine hoc
onere, cum ipse non habuerit sine
hoc onere. 5. ex communi praxi, sal-
tem extra Italiam vigente, quam &
nos in Germania experimur: Praxis
autem & Consuetudo est optima Juris
dubii interpretes.

Obije. 1. Quando fundus transfertur
in Ecclesiam, cessat ratio adæquata
exigendi tributa, à Laicis prius im-
posita titulo jurisdictionis, scilicet sub-
jectio talium fundorum, & jurisdictio
Magistratus Laici: ergo. 2. Quando
dispositio venit in eum statum, à quo
initium ducere non potuit, evanescit.
l. 28. ff. de P. O. l. 85. §. 1. ff. de R. ff.
Sed, quando fundus transfertur in

Ecclesiam, exactio tributorum venit in eum statum, à quo initium ducere non potuit: ergo. 3. In *c. 12. de reb. Eccl. alien.* dicitur, quod Laicis nulla potestas competat de rebus Ecclesiæ disponendi. Et in *c. 1. h. t. in 6.* prohibentur Laici quascunque exactiones imponere Ecclesiis, & Ecclesiasticis personis, Similia habentur *c. 3. eod. in 6. & Clem. un. eod. c. 4. de Consib. in 6.* Cum ergo hi textus generaliter & indistincte loquantur, generaliter quoque intelligendi sunt sine distinctione inter exactiones & tributa nova ac antiqua. R. ad l. *N. ant.* nam adæquata ratio solvendi tributa antiqua non fundatur in sola subjectione, sed simul in facta semel impositione oneris tempore habili, qua nimirum bona, & persona, quæ possedit, erat subjecta Magistratui Laico, quam subjectionem supponit quidem dicta impositio in fieri, non tamen in conservari: semel legitime impositum onus transit cum re, & transferens non potuit eam ab hoc onere liberare, & liberatam transferre in præjudicium Magistratus Laici, cum nec ipse habuerit liberatam, Ad 2. Evanescit in casu, quando dispositio depen-

DE IMMUNITATE ECCLESIA: &c. 593
dependet ab hac conditione, nisi res de-
venerit in alium statum, *tran. ma.* quan-
do non ita dependet, *N. ma.* Quod
impositio tributi facta sit bonis a Ju-
dice Laico ex titulo jurisdictionis sub
ista conditione, *nisi hæc bona devenerint*
ad Ecclesiam, vel ad Clericos, non con-
stat, imo satis pro a i non potest. Cæ-
terum quod universa iter verum non
sit, dispositione n evanescere, quando
devenit in statum, à quo initium du-
cere non poterat; potest inde, quod
utique Matrimonium non evanescat
vel solvatur, si unus conjugum inci-
dat in amentiam, ac deveniat in sta-
tum, in quo contrahi non p terat, i-
tem ex l. 85. §. 1. contra nos citata;
ibi: *non est novum, ut, quæ se vel utiliter*
constituta sunt, durent, licet ille casus ex-
stiterit, à quo initium capere non potue-
runt. Simile quid dicitur §. 14. *Inst.*
de Legat. Ad 3. Licet illa jura gene-
raliter intelligenda sint, non tamen o-
mni generalitate, sed solum ea, quæ
respicit tributa nova. Ratio restringen-
di ad hæc, & non extendendi ad an-
tiqua, subministratur multiplex ex no-
stris Probationibus.

TITULUS L.

Ne Clerici vel Monachi Sæcularibus Negotiis se immiscuant.

SUMMARIUM.

1. Quæ negotia Sæcularia Clericis & Religiosis sint prohibita?
2. Speciatim quæ Negotiatio?
3. Quæ sint pænæ iucite negotiantium?

Negotia Sæcularia in genere dicuntur hoc loco illa, quæ DEI famulos vel valde abstrahunt à rebus Divinis, vel eosdem iniquis decent, utpote contemptum aut vilipensionem Status Clericalis & Religiosi parientia, licet per se licita sint, & Laicis conveniant. Et de his intelligendum est Pauli præceptum, *nemo militans DEO implicat se negotiis sæcularibus.* 2. *Tim.* 2. Tota jam adduximus in *Tit. I.* hujus Libri III. cui respondet hic ultimus, in quo specificatur, ac in specie sub certis etiam pænis prohibentur Clericis & Religiosis sequentia. 1. Servire Principibus Laicis quoad ministeria laica, nisi territorium possideant sub Principe Laico; tunc

enim.

N^o CLERICI VEL MONACHI &c. 595
epim Officia & Præfecturas suscipere
non prohibentur, quia hoc modo va-
ria impedire possunt præjudicia Sta-
tus Ecclesiastici. 2. Procuratores age-
re in tribunalibus. Sæcularibus, nisi
agent pro pueris, pupillis, Eccle-
siis &c. 3. gerere officium tabellionis
sæu Notarii publici, nisi in causa & in
favorem Fidei, aut in Curia Ecclesia-
stica. 4. ordinare aciem, dirigere mi-
lites in bello, aut machinas bellicas.
5. Judicium sanguinis exercere, aut
artem Chirurgicam per incisionem
vel adactionem, imo & artem Medi-
cam. 6. Medicinæ aut Juri Civili pu-
blice studere; sed quoad jus Civile per
consuetudinem & privilegia Universi-
tatis Germaniæ concessa passim est
derogatum; imo si studeatur juri Ci-
vili non ex fine primario, sed solum
ut perfectius addiscatur jus Canoni-
cum, nunquam fuisse prohibitum mul-
ti autumant. 7. denum ac præcipue
negotiationem exercere. c. 6. h. t. Hæc
est duplex, Propria, & Impropria:
Negotiatio propria est, quando res e-
muntur eo fine, ut quoad formam su-
am non mutætæ [vel mutætæ adeo-
quenter, ut in æstimatione morali cen-
seantur

seantur eadem permansce] vendantur majori pretio, & cum lucro, ut si frumentum, vinum, pannus, equi, vel alia animalia &c. emuntur, vel alio titulo oneroso comparantur cum intentione carius distrahendi. *Impropria*, quando res emuntur ea intentione, ut moraliter immutatio ampliori pretio & cum lucro vendatur, ut si ematur hordeum & lupuli, ut inde cocta cerevisia, si ematur lana, ut inde confectus pannus &c. vendatur lucröse. Utraque, tam proprie quam improprie dicta, negotiatio essentialiter involvit duo, nempe emptionem rei, & intentionem lucri ea rursus divendita, atque ideo utraque est *lucrativa*; nam illa, quæ vocatur negotiatio *simplex* vel *aræconomica*, quando nimirum venduntur res non prius emptæ, sed provenientes ex propriis fundis, animalibus &c. vel quando venduntur superflua, & sine intentione revendendi emuntur necessaria, vel utilia ad proprium usum; licet forte postea iterum vendantur carius, si contingat, ut necessaria vel utilia non amplius sint, aut se offerat per accidens occasio carius vendendi, est impropria.

NE CLERICI VEL MONACHI &c. 597
propriissime negotiatio, & non hujus
loci, nec prohibita.

Dico. Clericis, qui sunt in Majoribus
Ordinibus constituti, vel in Minoribus
quidem, at habentibus Beneficium, item
Religiosis, nec se graviter est pro-
hibita & sub certis pænis Negotiatio
Propria, saltem si eam exercent per
se ipsos. 2. Imo & Impropria, si res
lucris causa emptas carius vendant,
aliena industria immutatas. Ita com-
munis quoad utramque partem ex to-
ta *dist. 88. c. fin. de vit. & honest. Clem.*
1. cod. c. 1. 6. h. t. Trid. sess. 22. c. 1. de
ref. Ratio, quia utraque hæc negotia-
tio dedecet statum tam sacrum, nimi-
um distrahit à rebus Divinis, sapit a-
varitiam, & exponit variis peccandi
periculis. Dixi tamen. 1. * *saltem si eam*
exerceant per se ipsos, sive totaliter, si-
ve partialiter, ita ut magnopere ipsi-
met concurrant; si enim totam, vel
fere totam curam aliis relinquunt, i-
pso vero solum dent v. g. pecunias,
uti datur campfiori, eos saltem à mor-
tali

-
- *Neque per alios, & sub quocunque colore, &*
prætextu juxta declarationem Benedicti XIV.
tom. 1. Cons. 13. Inc: Apostolica servitutis.
ubi videantur plura circa negotiationem statuta.

tali excusat communior sententia, uti
 & à mortali excusat parvitas mate-
 riæ, vel si non frequenter, sed solum
 una vel altera vice contingat. Dixi 2.
 in secundo membro, *aliam industriam im-*
mutatam; quia censetur emi alienus la-
 bor, & inde lucrum capi. Si vero
 res emptas propria industria vel arte
 immutent, & postea cum lucro ven-
 dant non mero lucri studio, sed etiam
 ex alio fine honesto, v. g. ad paran-
 dum victum, ad fugandum otium, ca-
 stigandum corpus, faciendas eleemo-
 syñas, ad vitandum damnum, quod
 alias subirent v. g. ex erecta officina
 pharmaceutica in suas & suorum ne-
 cessitates, uti faciunt Religiosi ven-
 dendo medicamenta propriis necessi-
 tatibus superflua, ut sine damno con-
 servant sua pharmacopolia; nam po-
 tius res exempli quam scandalum est, si
 Clerici vel Religiosi proprio labore
 vel artificio honesto, v. g. faciendo
 numismata, horologia, icones, pictu-
 ras &c. orium pellant, suisque tempo-
 ribus honeste sic se occupent, licet
 artefacta vendant cum lucro, ad su-
 stentationem vel ad piam causam or-
 dinato: sic antiqui Monachi faciebant
 fiscel-

NE CLERICI VEL MONACHI &c. 599
fiscellas, canthos, stercas &c. ex ma-
teria emptæ, ac postmodum vende-
bant cum lucro: sic ipse S. Paulus
exercebat artem scenofactoriam, &
sic alimenta sibi procurabat. Aliud
foret, si exercerent artem lanionum,
tractarent sobilia, conficerent arma
bellica, chartas luforias &c. foderei t
terram, comerent panem vel cerevi-
siam &c. pro quæstu: quia hæc in
communi æstimatione dedecet sta-
tum tam sanctum.

Quæres, quæ sint pænæ Clerico- 3
rum & Religiosorum illicitæ negoti-
antium? R. sequentes. 1. Suspendio,
imo & depositio ab Ordine, ac 2. Ex-
communicatio ferendæ sententiæ. 3.
Privatio immunitatis à gabellis & ve-
ctigalibus Magistratus Laico solven-
dis de rebus, circa quas negotiantur.
4. Privatio totius immunitatis realis,
seu à solvendis tributis de omnibus
suis bonis patrimonialibus; sed hoc
procedit tunc, si post trinam Episco-
pi monitionem non desisterint à ne-
gotiando. Ita statutum reperitur in
can. 2. d. 88. can. 4. d. 91. c. 4. & 6.
h. t. c. 4. de Censib. in 6. Clem. fr. eod.
c. ult. cit. Trid. loc. cit. Iino si Cle-
ricus

600. LIB. III. TITU: NE CLERICI &c.
ricus negotiator, ter monitus ut desi-
stat; negotiari pergat, & de bonis,
circa quæ negotiatur, non solvat ve-
tigalia aut portoria, ipso facto illa
cadunt in commissum, *arg. c. fin. cit.*
Telonarius tamen nomine Fisci non
hoc ipso statim ea arripere, & pos-
sessionem Clerico auferre potest, sed
instituta Vindicatione apud Iudicem
Ecclesiasticum [quia hæc actio rea-
lis fundatur in delicto Clerici] ea con-
sequi debet. Cancellar. Schmid *con-*
trou. 21. Semicent. 2.



Decre.

Decretalium Gregorii

P A P Æ IX.

LIBER IV.

IN hoc pertrahantur causæ Matrimoniales, seu Matrimonium spectantes, quæ licet Laicis fere sint propriæ, ad Judicem tamen & ad forum Ecclesiasticum privative pertinent, tam externum quam internum; quia Matrimonium inter Christianos est à Christo elevatum ad rationem Sacramenti. Quapropter, quæ in hoc IV. Libro traduntur, tam Clericis & Religiosis quam Laicis scitu perquam necessaria sunt.

TITULUS I.

De sponsalibus, & Matrimonio.

SUMMARIUM.

1. 2. Quid sint Sponsalia de futuro?
3. Debent esse promissio vera, non ficta.
4. Quid

4. Quid Juris, si sicte promittens obtinuit copulam?
5. Sponsalia metu extorta valent.
6. Debent esse promissio mutua.
7. Verbis vel signis insufficienter expressa.
8. Si solubus an, & qualis conditio;
9. Et an arrha adjici possit:
10. An etiam pœna d. resistente solvenda?
11. Quinam possint contrahere Sponsalia?
12. An liberi sine consensu parentum?
13. Qualem producant obligatorem?
14. 15. Et pro quo tempore?
16. Qualiter inducant impedimentum publicæ honestatis?
17. 18. 19. 20. Quibus modis dissolvantur Sponsalia?
21. An propria auctoritate dissolvi possint?
22. Quid sit Matrimonium? An contrahit valeat subconditione servandæ castitatis: vel exc'usa ratione Sacramenti?
23. Quanam ipsoz causa, & effectus?
24. Quotuplex sit Matrimonium?
25. 26. Qualem requirat consensum?
27. An etiam consensum parentum?
28. An utriusque consensus debeat simul poni?
29. Quinam valide & licite contrahant?
30. Impedimenta Matrimonii Impedientis.

DE SPONSALIBUS ET MATR: &c. 603

31. 32. Et Dirimentia tam Juris Positi-
vi quam Naturalis.
33. A quo statui, vel introduci possint?
34. An Hæretici Germaniæ ligentur iis,
quæ Jure Ecclesiastico sunt constituta?
35. An Matrimonium contrahi possit cum
dubio Juris?
36. 37. Quando error sit Impedimentum
Dirimens?
38. 39. An & quo Jure Metus dirimat
Matrimonium?
40. Quomodo purgentur metus?
41. Quando Raptus sit impedimentum Di-
rimens?
42. An idem dirimat etiam Sponsalia?
43. Qualis disparitas cultûs sit impeden-
tum Dirimens.
44. 45. Quid sentiendum de Matrimonio,
quod Catholicus contrahit cum Hære-
tica, vel vicissim?
46. De impedimento publicæ honestatis orto
ex Matrimonio Rato, seu Sponsalibus
de præsent.

RUBrica præfixa duas nobis exhi-
bet partes, nimirum Sponsalia &
Matrimonium. Illa bisariam accipiuntur,
pro Sponsalibus de futuro, quæ sunt pro-
missio Matrimonii ineundi, & ordina-
rie veniunt nemi e Sponsalium, vel
Spon-

Sponsaliorum (utrumque enim est in usu) vel pro Sponsalibus de præsenti, quæ sunt ipsum Matrimonium Ratum, seu contractus Matrimonialis. In prima parte agemus de Sponsalibus scilicet de futuro, in altera de Matrimonio.

§. I.

De Sponsalibus.

De his dicemus, quid sint, & qualiter contrahi debeant: à quibus contrahi possint: quem pariant effectum: qua ratione seu elinita dissolvi queant.

- 2 Dico 1. Sponsalia, à *spondendo* dicta quamvis in l. 1. ff. h. t. dicantur esse *mentio* & *repromissio nuptiarum futurarum*, & in can. 3. cap. 30. q. 5. appellantur *futarum nuptiarum promissa*, ac *fœdera* communius tamen definiuntur esse *mutua promissio futuri Matrimonii*, vel accuratius hoc modo: sunt *promissio vera, voluntaria ac mutua, signo sensibili expressa, futuri Matrimonii inter personas Jure habiles, seu inter marem & foeminam nullo impedimento laborantes. Vera est promissio, si fiat serio, sine fictione, & cum interno consensu, item si fiat cum tanta advertentia & deliberatione, quanta requiritur & sufficit*

ficit

DE SPONSALIBUS, ET MATR: &c. 605
sicut ac peccandum mortaliter: *Voluntaria*, si fiat sine errore, aut coactione, consensum liberum tollente: an vero metus tollat voluntarium ad sponsalia necessarium, questionis est: *Mutua*, seu reciproca si fiat ab utraque Parte, ita ut interveniat promissio unius, & repromissio alterius. De his promissi & quomodo exprimi debeat promissi, sensibili signo, ulterius.

Dico 1. Promissio Matrimonii ficta 3
seu simulata, quamvis in foro interno consentiæ non producat obligationem Sponsalium per se. 2. In foro tamen externo fecte promittens compellitur ad Matrimonium, nisi fictionem probet. Pars 1. patet ex natura contractus, qui essentialiter requirit consensum internum c. 26. h. t. l. 2. ff. de rit. nup. Sed Sponsalia sunt contractus, non quidem realis, quia non requirunt actus corporum traditionem, sed consensuales. Pars 2. exinde, quia in foro externo, nisi ex circumstantiis & modo tendendi facile potuisset ab altera Parte colligi fictio vel jocus, presumitur animus externæ promissioni respondens, l. 7. §. 2. ff. de supellect. leg. Et quia fecte promittens al-

teram Partem decipit in re gravi, peccat mortaliter, consequenter in conscientia tenetur eidem resarcire damnum, quod fors inde passa est.

Dixi in prima parte, *per se*; nam per accidens, si nimirum sicte promittens foeminæ, alias honestæ vitæ, Matrimonium per dolosam hanc promissionem, ab ea non facile advertibilem, eblanditus est & obtinuit copulam carnalem, etiam in foro interno tenetur eam determinate ducere in conjugem, nisi illa præ Matrimonio eligat dotem, aut compensationem illati damni. Ita Sanchez, Pontius, Molina, Lessi. Laym. Lugo, alique & mihi longe probabilior contra D. Antonin. Bonnac. Perez, & alios multos. Ratio: quia talis dolosus deflorator graviter decepit foeminam, & negando verum consensum, quem habere debuisset, gravem illi intulit injuriam: ergo tam ex Jure Naturali quam ex positivo tenetur hanc injuriam tollere ac reparare: atqui non reparat, nec deceptæ satisfacit eo modo, quo exigit Justitia Commutativa, ponat id, quod perfide & injuste subtraxit, nempe verum consensum in Matrimonium: ergo tenetur,

DE SPONSALIBUS, ET MATR: &c. 607
netur, saltem nunc, ponere verum
consensum in Matrimonium, conse-
quenter illam determinate ducere, nec
sufficit illam dotare, vel aliter dam-
num illatum resarcire; nam *alius pro-
prio solvi non potest invito creditori*, l. 2. §.
1. ff. de reb. cred. Sic fur surripiciens e-
quum non satisfacit reddendo pecuni-
as, si ipsum equum adhuc retineat, &
reddere possit. Dixi in secunda par-
te, *nisi fictionem probet*: vix autem ali-
ter probare poterit, nisi per juramen-
tum, quod tamen ipsi deferendum non
est, nisi ex circumstantiis, aut tenore
promissionis, conjectura saltem proba-
bilis, aut aliqua præsumptio fictionis
appareat.

Obijc. 1. Si esset obligatio determinatè
ducendi deceptam, illa oriretur vel
ex promissione, vel ex damno illato:
sed nec oritur ex promissione, quia
vel nullum est secutum, ut si sæmi-
na non fuit imprægnata, & delictum
mansit occultum, vel si illa detecto de-
lecto difficiliter nubat, & sic patiat
damnum, illud reparari potest per do-
tem &c. ergo. 2. Fictè promittens
non consensit in conditionem ineun-
di Matrimonii, sub qua obtinuit usum

corporis: ergo nec tenetur hanc implere conditionem. 3. Sibi imputare debet fœmina, quod crederit pro eorum ejusmodi sceleratis hominibus usitatum sit dolose promittere. 1y. ad 1. *N. ma.* nam ad hæc obligatio oritur partim ex injuria defloratoris, consensum verum perfide negantis, quem proin nunc tenetur ponere, ut satisficiat pro injuria; partim ex natura contractus innominati & onerosi, *facio, ut facias*; nam acceptando usum corporis, sub conditione ineundi Matrimonii concessum, tacite se obligavit deflorator, ac realiter consensit in Matrimonium, licet initio fiete istui promiserit verbis. Ad 2. est eadem responsio; quia debuisset, & adhuc debet consentire in conditionem, vel realiter ac tacite jam consensit admittendo usum corporis. Ad 3. Debet quidem sibi imputare, quando ex verbis vel circumstantiis potuit colligere fictionem, ut si scivit, procum esse longe sublimioris conditionis, nec specialiter ab illo effecurata fuit de consensu, non obstante tam excessiva inæqualitate probe cognita; non vero, si colligere fictionem non potuit; &

DE SPONSALIBUS, ET MATR: &c. 609
ex sola spe Matrimonii consensit, non
ex libidine, vel ex spe consequendi
pecunias.

Quæres, ad quid teneatur, qui de- 4
floravit vel imprægnavit fœminam, si-
ne ulla promissione Matrimonii, vera
vel ficta? R. 1. Si fœmina ex deflo-
ratione nullum passâ est damnum, an-
te sententiam Judicis ad nihil tenetur
in conscientia. R. 2. Si vero passâ est
damnum, tunc vel fœmina sponte con-
sensit? & rursus ad nihil obligatur in
conscientia: vel non sponte consensit,
sed fuit per vim, fraudem, dolosa pro-
missa, metum injuste incultum, adeoque
per injuriam in ducta? & tenetur cor-
ruptæ in conscientia ante omnem Ju-
dicis sententiam omne damnum resar-
cire, vel ducendo, vel competenter
dotando, ut tales nuptias acquirat,
quales sperare potuisset, si violata aut
corrupta non fuisset. R. 3. In foro ex-
terno tenetur ad id, ad quod eum Ju-
dex condemnat, licet fœmina damnum
passa non sit, modo per injuriam & mo-
dum injustum extorsit copulam. Te-
netur autem Judex, casu quo seducta
vel inducta exstiterit virgo saltem
communiter habita pro tali, eum con-
demna-

demnare ad illam vel ducendam vel dotandam, electione penes violatam existente, *c. 1. & 2 de adult.* Quo in casu probabiliter etiam importunæ preces, blanditiæ munera æquivalent dolo, ut sat multi DD. colligunt ex verbo *seduxerit*, in *d. c. r.* posita, & ex verbis *nisi sollicitaverit*, positus in *l. un. §. 2. C. de raptu virg.* Cæterum sicut quælibet nunquam nupta in foro externo per se præsumitur virgo, ita & præsumitur dolose vel iniuste seducta, arg. *l. un. §. 2. cit.*

- § Dico 3. Sponsalia metu gravi iniuste incusso extorta probabilius valent, Sylv. Tanner. Haun. Wiestner *h. c. n. 257.* Schmalzgrueber *num. 427.* contra Sanch. Pontium, utrumque Barbosa. Engel. König, Franc. Schmier, & Conradum Vogler de *Sponsal. d. 5. sect. 5. n. 16.* Probative, quia ex nullo Jure Positivo [nam inspectato Jure Naturali sunt valida] nec ex ulla efficaci ratione evincitur irritatio & nullitas.

Obje. 1. In *c. 11. de desponsat. impub.*

DE PONSALIBUS, ET MATR: &c. 617
pub. permittitur puellæ, quæ *nolens*
& *invita*, & *minis parentum*, adeoque
metu aducta, contraxit Sponsalia cum
puero, alteri nubere etiam non ex-
spectata pubertate pueri; ergo Spon-
salibus ita extortis non sunt obligatio.
2. Matrimonium gravi metu injuste
incusso extortum non valet: ergo nec
Sponsalia; quia, quidquid de Matri-
monio reperitur in jure statutum, ex-
tendi debet ad Sponsalia, *l. 15. l. 16. ff.*
h. t. Ideo Matrimonium ita extortum
non valet, quia deficit consensus à Ju-
re requisitus: sed hic etiam deficit in
sponsalibus taliter extortis. 6. Si va-
lerent hæc Sponsalia, obligarent ad
actum nullum, quia obligarent ad Ma-
trimonium, quod invalidum est, si ex-
torqueatur per metum. 5. Et licet
postea cessaret metus, quando con-
trahitur Matrimonium, tamen metus,
per quem fuerunt extorta sponsalia,
in illud adhuc influeret: quod enim
est causa causæ, est etiam causa cau-
sati.

Ry. ad 1. Illa permissio Pontificis fu-
it dispensatio, & contractæ obligatio-
nis relaxatio, atque Sponsalium re-
scissio; ergo ex *d. c. 11.* potius infer-
tur

tur valor huiusmodi Sponsalium. Ad 2. *N. Conf.* de Matrimonio existat clarus textus in *c. 14. & 15. h. t.* quod sit nullum; non vero de Sponsalibus. Lex autem irritans, utpote odiosa, non debet extendi à casu expresso ad non expressum, etiam propter paritatem vel identitatem rationis. Ad *l. 15. & 16. cit.* dico, universaliter verum non esse, quod statutum de Matrimonio debeat extendi ad Sponsalia, præsertim ubi non reperitur eadem ratio, uti in casu intervenientis metus; nam Matrimonium semel validum non amplius potest rescindi, sponsalia autem, licet valeant per metum extorta possunt rescindi, imo debent, si metum passus vel instituat actionem quod metus causa, vel repellat eum, qui urget executionem Sponsalium, per exceptionem quod metus causa: si vero nec illam nec illam adhibeat, cessetur libere ac sponte postmodum contrahere Matrimonium: vel, si duret metus, nulliter exequitur Sponsalia contrahendo Matrimonium. Ad 3. *N. min.* metus ut ut gravis non tollit consensum absolute liberum de Jure Naturali requisitum ad Sponsalia; cum coacta per metum

DE SPONSALIBUS, ET MATR: &c. 619
metum voluntas sit & maneat voluntas, l. 21. ff. quod met. caus. quamvis totat consensum spontaneum, qui de Jure Positivo ad valorem Sponsalium non requiritur, licet requiratur ad valorem Matrimonii, c. 14. & c. 13. cit. Ceterum magis est consultum metum patio, si Sponsalia valeant, qui, si valeant, habet alterum sibi obligatum ad contrahendum secum Matrimonium, si postea judicet, illud sibi expedire, & contrahere velit; si vero non velit, facile se potest liberare *adione vel exceptione quod metus causa*. Si autem non valerent, alterum sibi non haberet obligatum. Ad 4. N. sequelum; non enim absolute obligant ad Matrimonium, & stante metu, sed sub conditione, si metus cessaverit, vel minime iniustae. Fere sicut valent sponsalia clandestine contracta, & obligant ad Matrimonium, non vero clandestine contrahendum, vel stante clandestinitate. Ad 5. Negatur, quod metus, postquam cessavit, influat adhuc virtualiter & mediate in Matrimonium; nam sublato metu prorsus sponte ac liberrime contrahitur Matrimonium, licet dependenter à Sponsalibus metu

tu extortis contrahatur, quorum obligatio fuit solum inefficax, & quasi conditionata. In exemplo: aliquis violente ligatur vinculis, ut abstrahatur in carcerem; postea vero permittitur sibi vincula detrahare, & lictores abeunt, ipse vero retinet vincula, & abit in carcerem: nunquid talis sponte ac liberrime retinet vincula & carcerem adit, atque ad hoc non amplius influunt prius injecta vincula?

- 6 Dico 4. Sponsalia necessario debent esse mutua promissio, ita ut non valeant, nisi utraque Pars promittat alteri Matrimonium, seu nisi interveniat promissio unius, & repromissio alterius, nec sufficit hujus mera acceptatio promissionis. Communis contra Palud. & Pont. quia Sponsalia imitantur in hoc Matrimonium, & per ea promittitur, quod per Matrimonium traditur, nempe jus mutuum in corpus: ergo, sicut Matrimonium non consistit sine mutuo consensu utramque Partem obligante, & claudicare nequit, ita & Sponsalia non possunt consistere sine mutuo consensu utramque partem obligante, consequenter sine promissione mutua, seu sine promissi-

DE SPONSALIBUS, ET MATR: &c. 615
sione & repromissione. Id quod etiam indicat, l. 1. ff. h. t. ubi Sponsalia dicuntur esse mentio *& repromissio futurarum nuptiarum.*

Objc. Siquis gratuito promittat puellæ Matrimonium, & illa acceptet, non tamen vicissim repromittat, valet promissio, & obligat promittentem ad Matrimonium, quamvis puella non obligetur: ergo valent Sponsalia sine repromissione. R. N. Conf. quamvis enim talis promissio accepta producat obligationem simplicem, non tamen parit Sponsalitiam. Id transmitto, quod ille, qui acceptat hujusmodi promissionem, censetur tacite repromittere, nisi probet nudam acceptionem, & sibi defuisse animum se vicissim obligandi.

Dico 5. Per illa verba sufficienter ?
exprimuntur Sponsalia seu promissio & repromissio Matrimonii, quæ juxta communem loquendi usum aut receptam consuetudinem significant animum se obligandi ad Matrimonium contrahendum, uti sunt hæc: *promitto tibi Matrimonium: accipiam te: nubam tibi: tu sis futura mea uxor: & si præcessit mentio vel tractatus de Matrimonio, etiam hæc: non amplius te defeciam.*

616 LIB. IV. TITULUS I.

ram, fidelis tibi permanebo, non vero per se indicant promissionem Matrimonii verba amatoria, v. g. tu es mea charissima, thesaurus meus, promitto tibi amorem & fidelitatem meam. Pariter per illa signa censentur contrahi Sponsalia & satis exprimi, quæ juxta communem intelligentiam aut consuetudinem loci consensum insuturas nuptias expriment, uti subarrhatio, seu immissio anuli in digitum, & acceptatio: oblatio & acceptatio munerum, & jecacium: porrectio manuum, si hujusmodi fiant post prævium tractatum de Sponsalibus vel Matrimonio; quia verba & signa debent accipi juxta communem acceptionem & consuetudinem, nisi aliunde constet de mente opposita, c. 7. h. t. & c. 6. de V. S. Si omnibus pensatis maneat dubium, an per verba, vel signa, significetur promissio Matrimonii, & proferens verba, vel ponens signa, neget sibi fuisse animum promittendi, absolvendus est, vel ad summum ei deferendum juramentum purgatorium, cum jura sint proniora ad liberandum, quam ad obligandum, l. 47. ff. de O. & A. Si tamen verbis dubiis, vel signis accessit copu-

De
copu
præ
spon
& c.
stior
sui c
spe f
Q
fit c
lent
do e
mun
Pad
ris t
ditio
præ
men
pate
gati
con
puri
con
de V
grav
con
gati
obli
van
fi c

DE SPONSALIBUS, ET MATR: &c. 617
copula carnalis, præsertim repetita,
præsumere debet iudex animum
sponsalium, per *c. 6. de condit. appof.*
& *c. 30. h. t.* quia puella paulo honestior
non est censenda præbere usum
sui corporis, nisi Sponso suo, & sub
spe futuri Matrimonii.

Quæres, an Sponsalibus adijci possit
conditio? R. affirmative, proin valent
etiam iuxta sub conditione, modo
ea sit possibilis & honesta. Communis,
& patet ex dictis *ad tit. 35. de Pals in lib. I.* atque patebit ex dicen-
tis *tit. V. infra.* Nec refert, an con-
ditio sit necessaria vel contingens, de
præsentī, præterito, vel futuro; si ta-
men sit de futuro contingenti, v. g. si
pater tuus consentiet, suspenditur obli-
gatio sponsalitia usque ad eventum
conditionis; hoc autem secuto, & sic
purificata conditione, mox sine novo
consensu oritur obligatio, per *§. 6. Inst. de V. O.* Si vero adijciatur *modus*, seu
gravamen imponatur uni vel utrique
contrahentium, non suspenditur obli-
gatio sponsalitia, ac insuper specialis
obligatio inducitur ad præstandum gra-
vamen, seu ad implendum modum, ut
si contrahas Sponsalia cum Bertha,
ut tibi

ut tibi officium impetret; nam modus exprimitur per particulam *ut*, conditio autem per particulam *si*. Dixi, *modo ea sit possibilis & honesta*; nam si sit *impossibilis*, ut si dicas, contrahotecum, si digito cælum tetigeris, vel *turpis*, ut si dicas, contraho tecum, si patrem tuum occideris, vitiantur Sponsalia, & non obligant, ut cum P. Wessner *h. n. 30.* & aliis contra plurimos verius esse existimo, & declarabo *tit. V. cit.* non obstante. quod Matrimonium sub conditione impossibili vel turpi contractum valeat, ac solum vitietur conditio, & habeatur pro non adjecta, *c. fin. de condit. appof.* quia hujus *Capit.* dispositio, utpote exorbitans à Jure Communi & Naturali, ac præcise in favorem Matrimonii facta, extendi non debet ad Sponsalia, quorum tantus in Jure favor non est, atque Matrimonii. Cæterum pro conditione impossibili haberi non debet, si personæ impedimento, in quo dispensari potest & solet laborantes, ita contrahant, *contraho tecum, si Papa dispensaverit.* Sanch. Palao, Gobat &c. contra gravissimos Canonistas, Host. Panorm. Navar. &c.

Dubi-

DE SPONSALIBUS, ET MATR: &c. 619

Dubitabis, an Sponsalibus recte apponatur *arrha*, seu res quædam à Sponsis, vel eorum parentibus, post contractum sponsalitium data in securitatem futuri Matrimonii? R. omnino. Patet ex *l. 3. & 5. C. h. t.* Secuto autem postea Matrimonii redit *arrha* ad dantem ad exemplum Pignoris, quia per modum pignoris datur: vi consuetudinis tamen manet accipienti. Si vero Matrimonium non sequatur, tunc interest, an propter neutrius culpam non sequatur, & tunc restituenda est danti, ad propter unius culpam, & tunc, si dans commisit culpam, perdit *arrham*, si accipiens, restituere debet duplicatam, vel, si ita conventum est, in quadruplo, h. e. præter *arrham* simul triplum, v. g. si accepit 50. florenos, reddit 200. *l. 3. & 5. cit.* Differt *arrha* à *Sponsalia largitate* [quæ etiam dicitur *Jocalium*, *Donatio ante nuptias*, vel *Mundus mulieris*] quod hæc donatio non fiat in pignus futuri Matrimonii, sed præcise in signum amoris: manetque accipienti, si sequatur Matrimonium: si hoc non sequatur sine alicujus culpa, restitui debet donanti: si ex culpa do-

nantis, res donata manet accipientis: si ex culpa accipientis, redit ad donantem. *l. 12. 15. 16. C. de donat ante nupt.*

IO Hærebis, an quoque *pœna*, à resili-
ente solvenda. adjici possit Sponsali-
bus? R. cum distinctione. Si adjee-
retur sub pacto, ut solvatur pœna ab
eo, qui justè resilit, seu justam resilien-
di à Sponsalibus causam habet, invalide
adjiceretur, ut plerique conspirant
propter textum in *c. Gemma 29. h. t.*
Si autem conventum sit, ut solvatur
ab illo, qui injustè resilit, probabilius
rectè apponitur pœna, & valet pa-
ctum, ut decet Laym. Haun. Gobat,
Glettle &c. contra Covar. Sanch.
Gonzal. Zoef. P. Kugler. & plurimos
Civilistas. Probatur 1. à paritate cum
reliquis contractibus, quibus juxta
plerosque rectè apponitur pœna con-
ventionalis ab injustè resiliente solven-
da. 2. Ex paritate cum arrha qua-
druplicata, quæ juxta omnes quoad
tripulum habet rationem pœnæ, & ta-
men adjici per conventionem potest
contra injustè resiliensem. 3. Ex eo,
quod talis pœna serviat ad impedi-
endum peccatum injusti recessus à Spon-
sali-

DE S
fallbu
Jure
dissol

O
spon
tion
h. t.
resili
Mat
liber
nalis
in h
fori
deir
stin
lien
lige
just
ma
tur
sep
aut
adv
cu
pœ
lien
ma
jus
næ

DE SPONSALIBUS, ET MATR: &c. 621
salibus, quæ Sponsi tenentur exequi
Jure Naturali & Positivo, nisi ambo
dissolvere velint mutuo consensu.

Objic. 1. Leges illimitate vetant
sponsalibus apponi pœnam conven-
tionalem, uti colligitur ex *l. 1. & 5. C.*
h. t. & c. Gemma cit. ergo nec injuste
resiliens ad illam obligari potest. 2.
Matrimonia decet esse liberrima: sed
libertati præjudicat pœna conventio-
nalis: ergo. *R.* ad 1. Leges Civiles
in hac materia Sponsalium, quæ sunt
fori Ecclesiastici, non sunt curandæ:
deinde, licet explicite non faciant di-
stinctionem inter juste & injuste resi-
lientem, reipsa tamen videntur intel-
ligendæ esse de Sponsalibus, à quibus
juste & licite resiliiri potest. In *c. Gem-*
ma cit. satis id clarum est, quia loqui-
tur de casu, quo cum puella nondum
septenni invalide sunt inita Sponsalia,
aut, licet valide fuissent inita, tamen
adveniente pubertate jus resiliendi lo-
cum habuisset: ergo ibi reprobat
pœna solum pro casu, quo juste resi-
liens eam solvere deberet. Ad 2. *dist.*
ma. debent esse liberrima à metu in-
justo. *C. ma. justo. N. ma.* Metus pœ-
næ, quam injuste resiliens debet sol-

vere, iustissimus est. Imo hic metus non obest libertati ad Matrimonium, quia sponte contrahens Sponsalia sub poena conventionali sibi ipsi jam antecedenter ademit moralem libertatem, seu jus relinendi sine justa causa.

¶ Dico 6. Contrahere Sponsalia possunt omnes, impedimento carentes. 2. Etiam per procuratorem, vel proxenetam, 3. Imo & parentes pro liberis, praesentibus & tacentibus, etiam sine mandato, vel alio signo sui consensus dato à liberis. Pars 1, est indubitata ex Jure Naturali & Positivo, libertatem omnibus indulgente ad matrimonium, per quod propagatur genus humanum. Quin etiam cum impedimento dirimente, ut est consanguinitas &c. vel impediante, ut est votum simplex castitatis, contrahi possunt Sponsalia, non quidem absolute, sed conditionate, si Papa dispensaverit, & impedimentum fuerit sublatum. Pars 2. patet ex c. fin. de Procurat. in 6. & c. 68. de R. J. in 6. ibi: *potest quis per alium, quod potest facere per seipsum.* Necessè tamen est, ut procurator habeat mandatum speciale ad contrahendum cum persona determinata, idque

DE SPONSALIBUS, ET MATR: &c. 623
que exequatur per seipsum, & ut mandatum nec tacere nec expresse sit revocatum, dum acta contrahit loco Principalis. *c. fin. cit.* Pars 3. liquet ex *c. un. §. porro. de despons. impub. in 6.*

Objic. 1. In aliis negotiis procurator valide procedit, licet mandatum sit revocatum, modo revocatio nondum sit intimata procuratori. *l. 15. §. mand. Clem. un. de re iur.* Ergo etiam in negotio Sponsalium, quod tamen nos videmur negare. 2. Nemo potest stipulari alteri, ut habet communis regula, seu alterum obligare alteri: ergo neque parentes obligare liberos præfentes & tacentes ad Matrimonium cum aliis contrahendum. 3. Sponsalia requirunt verum & proprium seu personale consensum. *can. 2. caus. 27. q. 2. l. 4. ff. h. t.* Sed silentium & taciturnitas liberorum non est proprius, & verus, sed solum præsumptus consensus, & à parentibus positus; qui enim tacet, non fatetur. *c. 44. de R. J. in 6.* Et quamvis, qui tacet, consentire videatur, ut ait *c. 45. eod.* id tamen non procedit, quando agitur de præjudicio, vel de obligatione imponenda. 4. Si parentes nomine liberorum tacentium valide

contrahunt Sponsalia, etiam tutor pro pupillo contrahet valide, imò & frater pro sorore tacente, ut est casus in *c. 1. de Matrim: contractio contr. interd: Eccles:* Sed utrumque communiter negatur à DD: ergo. R. ad 1. *N. conf:* Propter expressum textum *c. fin: cit.* & quia in aliis negotiis Jus Humanum supplere potest voluntatem contrahentis, non vero in Sponsalibus ad Matrimonium, quod exigit individuum vitæ societatem, obligantibus. Ad 2. In Sponsalibus, quæ parentes contrahunt pro liberis tacentibus, datur specialis exceptio in *c. un: cit:* Ad 3. Pro hoc casu secundum dicta sufficit consensus ex taciturnitate præsumptus. Interim tamen, si liberi revera non consentirent, adeoque foret consensus *mere* præsumptus, vere non existens, is non sufficeret re ipsa, licet pro foro externo præsumeretur tandiu, donec liberi probarent aliquo indicio, vel saltem juramento, suum dissensum. Ad 4. Negatur sequela, quia de tutore & fratre loco pupilli vel sororis præsentis & tacentis Sponsalia contrahente non existat jurispositivi dispositio, bene tamen de parentibus, patre vel matre, quæ
dispo-

DE SPONSALIBUS, ET MATR: &c. 1625
dispositio si abesset, etiam negarem va-
lida contrahi Sponsalia ab his nomine
liberorum, utpote quæ inducunt obli-
gationem personalem ad statum tam
difficilem, atque ideo proprium perso-
nalem ac naturalem consensum videtur
requirere.

Quæres, an licite, vel saltem valide, 12
Sponsalia contrahant liberi sine con-
sensu parentum? Et an Catholicus cum
Hæretica, aut vicinim? R. ad 1. Valide
quidem contrahunt, ut habet commu-
nis Catholicorum contra Hæreticos ex
clara decisione Trid: *J. 24. c. 1. de ref:*
Matrim: ubi etiam Matrimonium sine
consensu parentum initium sustinetur;
cum electio status debeat esse liberri-
ma, & independens ab aliena volunta-
te. Nec attendi in hac materia spiri-
tuali debet. *l. 7. §. 1. ff. h. t.* Ad valo-
rem requirens consensum parentum,
in quorum potestate sunt liberi. Exci-
pitur tamen casus, quo Matrimonium
ipsum licite non possent sine consensu
parentum contrahere liberi; quia obli-
gatio ad illicitum implicat. Regulariter
tamen illicite contrahunt sine consen-
su vel saltem consilio parentum; quia
ex præcepto quarto Decalogi tenen-
tur

tur liberi revereri suos parentes, & iis obsequi, consequenter in re tam gravi eorum consensum vel consilium petere, imò, nisi absque justa causa negent parentes consensum, etiam eorum voluntatem sequi; probabiliter tamen solum venialiter peccant non sequendo, nisi prævideant gravem illorum tristitiam. Ad 2. Sponsalia Catholici cum hæretica, vel vicissim Catholicæ cum hæretico, ordinarie non solum illicita sunt graviter, sed etiam invalida. Azor, Saneh. Sporer, Gobat. *fr. 9, n. 216.* Ratio est, quia tale Matrimonium ordinarie est graviter illicitum, ut videbimus *infra num. 44.* ergo, si Sponsalia valerent, deberent ligare ad illicitum, quod repugnat. *c. fin. de Pact. Et. c. 18. de Jurejur.* Valere tamen possent ut conditionata, si nimirum inirentur sub expressa vel tacita conditione hac, *si pars hæretica se converterit ad fidem Catholicam ante contractum Matrimoniale.*

- 13 Dico 7. Sponsalia producunt obligationem Justitiæ, gravem per se, ad contrahendum suo tempore Matrimonium cum persona, cui promissum est. *can. 27. 47. 50. cau. 27. q. 2. c. 10. Et. h.*

DE SPONSALIBUS, ET MATR: &c. 627
t. quia sunt contractus onerosus ac recipro-
cus, & quidem circa materiā gra-
vem. Quia vero Sponsi nihil aliud sibi
seleant promittere, quā Matrimoniu-
m, ideo, si fornicantur cum aliis, pro-
balius non fiunt rei quasi adulteri, nec
in Confessione necessario aperienda est
circumstantia Sponsalium cum alia per-
sona jam initorum.

*Obiic. Alii desponsatæ, renuntiare condi-
tioni, & nubere ali non prohibetur, ait l. i. C.
h.t. Ergo saltem foeminis desponsatis lici-
tum est à Sponsalibus recedere, ac alteri
nubere. R. Jus Civile in materia sponsali
um non debet attendi, sed Jus Canonicū,
& Naturale; quia referuntur & sunt via
ad Matrimonium, quód, utpote in no-
va Lege Sacramentum, est aliquid spi-
rituale. Dein Jus Civile non intendit
tollere obligationem naturalem omni
contractui oneroso communem, sed
solum pro foro externo recedentes à
Sponsalibus absolvit à pœna.*

Quæres. quando implenda sint Spon-¹⁴
salia per contractum Matrimoniale?
R. cum distinctione: si tempus aliquod
seu dies executioni sit præfixa, statim
sunt implenda adveniente die, nisi ju-
sta causa indulgeat moram. Si vero
cer-

certain tempus non est præfixum, quæ primum alterutra pars exigit, & iusta causa non impedit. *Uler. ue omnes ex c. 10. h. t. l. 23. ff. de O. & A. l. 41. ff. de V. O.* Probabilius tamen, si dies non est præfixa, non stringit obligatio exequendi, quamdiu neutra pars exigit impletionem, licet commodè Matrimonium posset contrahi. *Sanch. Diana, P. Kugler de Sponsal. p. 2. n. 6. contra Pont. Palao, Reiffenstuel h. a. n. 123.* Probatur tum ex l. 10. C. de Pign. ubi datur hæc generalis regula: *debitores præsentibus prius denuntiatioibus conveniendi sunt, seu prius interpellandus est debitor ad faciendum, ad quod se obligavit.* tum ex præsumpto in dilationem consensu, quem indicat silentium Sponsi vel Sponsæ. Si tamen comparisset in periculo incontinentiæ, aut ex verecundia vel metu reverentiali non auderet petere executionem seu impletionem Sponsalium, per accidens urgeret obligatio statim implendi, licet expresse non peteretur impletio.

Obijc: l. 41. cit: & in l. 14. ff. de R. J. sic habetur in omnibus obligationibus, in quibus dies non ponitur, præfenti die debetur; ergo prima opportunitate

DE SPONSALIBUS, ET MATR: &c. 629
tate impleri debent Sponsalia, licet
compars non petat. Fere sicut votum,
cui dies non est præfixa, statim & pri-
ma occasione impleri debet. R. Debe-
tur quidem præfenti die, seu jam datur
obligatio implendi, sed non pro præ-
fenti die, seu statim implendi compa-
te non urgente. Cum veto non est pa-
ritas, quia ejus impletionem DEUS
nunquam expresse solet exigere, &
ideo censetur exigere statim pro pri-
ma occasione.

Sed quid Juris, si sponsus vel spon- 15
sa convento tempore, vel ad iritan-
tiam compartis, absque justa causa re-
nuat implere sponsalia contrahendo
Matrimonium, vel huic ponat impedi-
mentum? R. rursus cum distinctione.
Si pars altera adeat Judicem, qui de-
bet esse Ecclesiasticus, & petat renu-
entem compelli ad executionem spon-
salium, vel ad satisfactionem aliam
pro injuria, aut damno illato, aut pro
cessione juris jam quæsitæ, refutis eti-
am expensis litis, potest & tenetur Ju-
dex, si prævia monitio non sufficiat,
illum compellere ad ineundum Matri-
monium per competentia Juris media,
v.g. per incarcerationem, commina-
tio-

tionem centurarum, vel per actualem excommunicationem; si autem majoris mali aut infauti Matrimonii periculum hæc dissuadeat, vel pars altera velit esse contenta satisfactione pecuniaria, ad hanc secundum æquitatem & circumstantias condemnare Reum. Communis apud P. Kugler p. 1. q. 5. n. 70. & Gobat. tr. 10. cas. 4. & 6. de spon. apta ex c. 2. 10. 17. h. t. c. 1. & 3. de Pact. c. fin. de Injur. Trident. s. 25. c. 3. de ref. suffragante Praxi. Si vero non adeat Judicem, recusens tenetur nihilominus in conscientia ad implenda Sponsalia, seu ad æquam satisfactionem pecuniariam, prout petierit Pars contempta vel repudiata: sic enim exigit Jus Naturale, & Justitia Commutativa.

- 16 Dico 2. Alter effectus, quem producunt Sponsalia valide & absolute contracta, est impedimentum publicæ honestatis, vi cujus validum contrahi Matrimonium cum certis consanguineis sponsi vel sponsæ deinceps non potest. can. 11. 14. 15. & c. caus. 27. q. 2. c. 4. 8. x. c. un. h. t. in 6. c. 4. de despons. inurb. & Trid. s. 24. c. 3. de ref. Matr. Hæc igitur Justitia seu Impedimentum publicæ honestatis est quædam quasi infinitas

DE S
finita
conju
in ve
& co
is ob
jungi
ejus,
corp
ctus
visu
nio c
anim
prius
ctio
bas
mon
imp
nota
do c
Illic
ex
1. v
re
nest
bus
lidu
den
salu
tur

DE SPONSALIBUS, ET MATR: &c. 631
finitas ex inchoatione Matrimonii per
coniunctionem non corporum (ut sit
in vera affinitate) sed a minore orta,
& conjugio cum ipsorum consanguine-
is obitans; quia, sicut inhonestum est
jungi Matrimonio cum consanguinea
ejus, cui ipse erat prius conjunctus
corpore per copulam carnalem, & fa-
ctus vere affinis, ita inhonestum quoque
visum est Pontificibus jungi Matrimo-
nio cum consanguinea ejus, cui quis
animo per promissionem Matrimonii
prius erat conjunctus. Quæ conjun-
ctio cum arctior sit ex Sponsali-
bus de præsentī, seu ex Matrimo-
nio Rato, etiam ex hoc inducitur
impedimentum publicæ honestatis, ut
notant communissime DD. extenden-
do dictos canones, de quo infra §. 4.
Hic autem agimus de eo, quod oritur
ex sponsalibus de futuro, de quo dixi
1. *valide contracta*, quamvis enim de ju-
re Antiquo *c. iii. cit. &c.* publica ho-
nestas etiam orta fuerit ex Sponsali-
bus invalidis, modo non fuerint inva-
lida propter defectum consensus; Tri-
dent. tamen illam oriri noluit ex Spon-
salibus de futuro [de ea enim, quæ ori-
tur ex Sponsalibus de præsentī, nihil
immu-

inmutavit] *quacunque ratione invalidis.* Dixi 2. *absolute;* si enim conditionate sunt inita Sponsalia, non oritur hoc impedimentum ante eventum conditionis, bene tamen postea. *d. c. un. §. ille vero.* Dixi 3. *Validum contrahi Matrimonium* &c. adeoque hoc impedimentum est *dirimens*, ut vocatur. Dixi 4. *deinceps;* nam hoc impedimentum est perpetuum, & non tollitur, licet sponsalia dissolvantur, etiam mutuo consensu, per *can: 11. & 14. cit: c. 5. de despons: Impub: & declarat: Cardd: de anno 1658. approbatam ab Alex. VII.* qui teste Gob: & Hagn: jussit hanc doctrinam non amplius revocari in dubium. Dixi 5. *cum certis consanguineis,* & quidem hodie post Trid: *loc: cit: solum in primo gradu,* ut adeo sponsus solum cum matre, sorore, & filia suæ sponsæ Matrimonium contrahere nequeat. Quia vero Trid: loquitur solum de impedimento publicæ honestatis orto ex sponsalibus de futuro, DD. passim inferunt, illud, quod oritur ex sponsalibus de præsentī, hodie dum adhuc usque ad quartum gradum dirimere Matrimonium cum consanguineis sponsæ.

Objic:

DE SE

Objic:
 nestati
 sponsa
 consen
 sublato
 1. & l.
 causas
 vitor.
 traxiss
 cum
 præse
 here
 sponsa
 sensus
 pedim
 nos d
 R. ad
 per a
 siæ, n
 funda
 mutu
 per s
 lide i
 spons
 ment
 [sicu
 rimit.
 lum i
 ad imp

DE SPONSALIBUS & MATR: &c. 633

Obijc: 1. Impedimentum publicæ honestatis fundatur in mutuo consensu sponsalia contrahentium: ergo mutuo consensu, quo dissolvuntur sponsalia, sublato tollitur quoque ipsū. *arg: can: 1. & l. 35. ff. de R. J.* per quas et in causis aliquid sit, per easdem & dissolvitur. 2. Siquis prius cum Bertha contraxisset sponsalia de futuro, ac postea cum Caja illius sorore sponsalia de presenti, non posset amplius contrahere Matrimonium cum Bertha, si ex sponsalibus de presenti, non ob consensu defectum invalidis, oritur impedimentum publicæ honestatis, ut nos diximus: sed hoc est falsum: ergo. *R.* ad 1. Fundatur in mutuo consensu per accidens & ex dispositione Ecclesiæ, non per se & ex natura rei: vel fundatur *in fieri*, at non *in conservari*, in mutuo consensu. Ad 2. *N. maj:* quia per sponsalia etiam de presenti invalide inita non tollitur valor priorum sponsalium de futuro: neque impedimentum publicæ honestatis agit retro [sicut retro affinitas] h. e. non dirimit. Sponsalia jam prius inita, sed solum ineunda, ut habet textus in *d. c. un: ad impediendum vel dirimendum sequentia spon-*

sponsalia, vel Matrimonia, non autem ad præcedentia dissolvendum.

- 17 Dico 9. Sponsalia semel valide contracta iterum dissolvi possunt variis modis, qui ad duas classes referuntur. *Prima est, si ipso Jure, & ex utraque parte dissolvantur, uti contingit 1. per mutuum consensum, vel potius dissensum, licet sponsalibus accessisset juramentum, aut fornicatio. 2. Per dissensum unius pubertatem adepti, si impubes contraxit, de quo tit: seq: 3. Per impedimentum Matrimonii superveniens, siue illud sit dirimens, quo stante Matrimonium valide non potest contrahi, uti est affinitas, Professio Religiosa, susceptio Ordinis Sacri &c. siue impediens. quo stante solum illicite contrahitur Matrimonium, uti est votum Religionis ingrediendæ; an vero per actuale Matrimonium cum alia penitus solvantur sponsalia priora, item an sponsalia posteriora, quibus accessit copula, & an per votum simplex castitatis, dicemus ad tit: de sponsa duorum, & ad tit: Qui Clerici vel vov: Caterum qui culpabiliter posuit impedimentum executioni sponsalium, in quo dispensari solet, tenetur suis sumptibus regulariter,*

DE SPONSALIBUS ET MATR: &c. 635
lariter dispensationem petere, si Pars
altera exigat. 4. Per lapsum temporis,
quod est præfixum obligationi finien-
dæ; quia *contractus ex conventionem legem*
accipere dignoscuntur. c. 85. de R. J. in 6.
Si tamen ex causa unius tantum, vel
ex mora etiam inculpabili unius non
secutum est præfixo tempore Matri-
monium, solvuntur sponsalia solum ex
parte unius, nempe culpam vel mo-
ram non committentis. *c. 22. h. t. ubi*
solum ille dicitur liberari, penes quem
non stetit, quin ad statutum terminum Ma-
trimonium consummaverit, h. e. contraxe-
rit. Dixi, quod est præfixum finiendæ obli-
gationi; si enim certum tempus sit præ-
fixum obligationi implendæ, seu uite-
rius non differendæ, ac per modum
termini, à quo incipiat obligatio in a-
ctu secundo, v. g. si sponsi sibi promit-
terent Matrimonium intra annum, vel
sequenti Paschate contrahendum, ela-
pso hoc termino non finiretur obliga-
tio, ut habet communis ex c. 6. de do-
lo. quia obligatio, quæ statuto tempo-
re impleta non est, non cessat, ut si
hoc anno non solvisti annuos census,
non liberaris ab obligatione solvendi
deinceps.

- 18 Altera classis est, si dissolvantur sponsalia non ipso jure, sed *per rescissionem*, & *recessum*, vel liberam voluntatem unius, cui datur justa causa resiliendi; licet posset non resilire, & altera Pars manet obligata, quamdiu innocens non actu resilierit. Sic solvuntur vel solvi possunt sponsalia 1. propter dolum accidentalem antecedentem unius in contractu sponsalizio commissum. 2. Propter votum simplex castitatis, cælibatus, vel SS. Ordinum, post sponsalia ab altera Parte editum. 3. Propter sponsalia licet invalide ab altera Parte contracta cum alia persona. 4. Propter ingressum in Novitiatum Religiosi Ordinis: quo casu probabilius non quidem liberatur ingressus, sed solum remanens in sæculo; quamvis enim licite ingressus sit Novitiatum, censetur tamen renunciâsse sponsalibus, quam proin renuntiationem acceptare potest, si velit, remanens in sæculo, & alteri nubere: quod autem ingressus non liberetur ante Professionem inde colligitur, quia nec ex natura rei, nec ex dispositione Juris hæc liberatio probatur. 5. Propter discessum unius ex sponsis, inscia vel invita altera Parte,

DE S
te, in
micili
vi re
dilati
mis d
t. Int
absen
muta
tis e
spon
tus i
impl
mor
alter
neim
25. a
frang
est d
psu
7. P
tiam
tam
tam
igno
re,
empt
terr
die
init

DE SPONSALIBUS, ET MATR. &c: 637
te, in alienas terras animo mutandi do-
miciium, vel si spes non sit eum bre-
vi rediturum: propter absentiam vel
dilationem executionis sponsalium ni-
mis diuturnam. *tex. & DD. in c. 5. h.*
t. Interim tamen requisendus foret
absens, de cujus animo domicilium
mutandi, vel brevi revertendi, non fa-
tis constat, per litteras, ut redeat &
sponsalia impleat, & tunc, si requisi-
tus implere recuset, vel si præsens ad
impletum requisitus tergiversetur &
moras nectat, integrum erit resilire, &
alteri nubere. 6. Propter fornicatio-
nem unius, sponsalia subsequenter. *c.*
25. de Jurejur: quia *frangenti fidem, fides*
frangatur eidem, ut habet axioma. Idem
est de fornicatione spiritali, seu de la-
psu unius in hæresim, per *c. 5. de divort:*
7. Propter fornicationem sponsæ, e-
tiam sponsalia præcedentem, à sponso
tamen ignoratam, postea vero cogni-
tam; quia in Jure paria sunt aliquid
ignoranter præcedere, & superveni-
re, per *c. 4. de Except. & l. 77. ff. de contr:*
empt: Quod tamen (saltem pro foro ex-
terno) juxta communem non præce-
dit in casu, quo sponsus ante sponsalia
inrita fornicatus est cum alia; eo quod

fit dispar ratio, & sponsus fornicatus in æstimatione morali non censetur reddi tam vilis, sicut sponsa fornicata, neque tam probrosum ac difficile sit sponsæ, si ducat virum corruptum (saltem nisi sæpius sit fornicatus, vel prolem jam habeat) quam sponso, si ducat sponsam ab alio corruptam. Si vero utraque pars post jam inita sponsalia fornicatur cum aliis, valde discrepant DD. quorum aliqui facultatem resiliendi tribuunt utrique, quia utraq; violavit datam fidem, alii autem neutri, quia paria delicta mutua compensatione tolluntur. *l. 10. ff. de compensat. c. 6. de adult.* Alii demum & forte probabilius indulgent licentiam resiliendi sponso, non vero sponsæ, eo quod duplex causa resiliendi reperiatur in fornicatione, sponsalibus superveniente, scilicet violatio fidei, quæ in hoc casu datur ex utraque Parte, & sic neutra alteri quidquam objicere potest, vel propterea resilire, ac insuper specialis turpitudine in personam fornicantem redundans: sed hæc est major in sponsa, quam in sponso, ut insinuat jam est.

19 8. Denique propter quamcunque notabilem mutationem, physicam vel

mo-

De S
mor
ente
fuisse
cont
sent
conc
vene
Tali
inci
Cal
tiam
cura
ped
ter
sus
ebr
das
gra
fact
tate
run
ant
tur
cili
huc
re
litz
ign
gu

DE SPONSALIBUS ET MATR: &c. 639
moralem, uni ex sponſis ſupervenientem, quæ nimirum ſit tanta, ut, ſi fuiſſet præviſa, ſponſalia non fuiſſent contracta. per 25. cit. Quia hæc cenſentur habere ſemper hanc imbibitam conditionem, *niſi notabilis mutatio inter- venerit ſi res in eodem ſtatu permanſerint.* Talis mutatio foret, ſi alterutra Pars incideret in lepram, paralyſim, luem Gallicam, perpetuam oris graveſcentiam, vel in alium morbum difficulter curabilem: ſi amitteret oculum, naſum, pedem manum &c. ſi ſponſa notabiliter fieret deformior in facie, ſi ſponſus evaderet moribus aſper & crudus, ebrioſus, prodigus, aleator, vagabundus: ſi alteruter committeret crimen grande, ex quo oritur infamia Juris aut facti: ſi incideret in magnam paupertatem, vel debita &c. ſi inter ſponſorum parentes aut conſanguineos oriuntur graves lites, aut ex nuptiis oriuntur prævideantur, nec ſpes ſit reconciliationis. Duo tamen hic notare adhuc juvat. 1. Quod non minus reſilire liceat, ſi talis circumſtantia vel qualitas antecceſſerit Sponſalia, at tunc ignorata, ſed primum poſtmodum cognita, quæ, ſi cognita fuiſſet, ſponſalia

non

non fuissent contracta, quam si super-
 venerit; quia paria sunt aliquid super-
 venire, & ignoranter procedere: non
 esse, & non apparere, esse & apparere.
c. 4. l. 77. cit: cum censeatur res fie-
ri tunc quando innotescit. 2. Quod fa-
cultas resiliendi detur solum personae,
quae mutationem non est passa, non
vero alteri, penes quam secuta est mu-
tatio; si prom non mutata velit adhuc
Matrimonium contrahere cum muta-
ta, potest, & mutata tenetur contra-
here cum illa. Et hinc sponsus, cui fa-
pervenerunt notabiles divitiae, vel no-
bilitas, non potest resilire, nec sponsa,
cui parentes minitantur exhaeredita-
tionem usque ad legitimam, si ducat
Titium pauperem, si prius scivit esse
talem.

- 20 *Obje: 1. Sponsalia non claudicant,*
sed essentialiter sunt mutua, ut n. 6, do-
cuius: ergo non possunt dissolvi ex
una tantum parte. 2. Si dolus acciden-
talis in contractu sponsalitis commi-
sus dat causam resiliendi decepto, tunc
contrahere volens sponsalia tenetur
manifestare suum defectum occultum,
propter quem non contraheret secum
altera Pars, si illum sciret: sed hoc ni-
mis

DE S
 mis
 dian
 spon
 suspo
 ri in
 tiam
 habet
 spon
 immo
 citu
 quan
 nica
 erg
 spo
 fals
 5.
 ter
 tiu
 qu
 ne
 re
 est
 en
 im
 pe
 ti
 an
 n

DE SPONSALIBUS, ET MATR: &c. 641
mis difficile, & contra praxim quoti-
dianam: ergo. 3. Sponsus ante iuita
sponsalia fornicatus cum alia merito
suspectus est de non servanda fide tho-
ri in subsecuto Matrimonio: ergo e-
tiam sponsa iustam resiliendi causam
habet propter fornicationem sponsi
sponsalia antegressam, & postea pri-
mum cognitam. 4. In c. 25. cit. sic di-
citur: *si quis juraverit, se auturum ali-*
quam in uxorem, non pot. & opponere for-
nicationem precedentem, sed subsequentem:
ergo neque sponsus repudiare potest
sponsam propter fornicationem, spon-
salia antegressam, ac postea detectam.
5. Si uterque conjux committat adul-
terium, neuter potest instituere divor-
tium. c. 6. de divor: ergo etiam, si uter-
que sponsus post sponsalia fornicetur,
neuter, adeoque nec sponsus potest
resilire, 6. Si fornicatio post sponsalia
est sufficiens causa innocenti ad resili-
endum, etiam erunt oscula & tactus
impudici admissi vel exerciti cum alia
persona: sed hoc videtur falsum.

R. ad 1. *dist ant:* non claudicant ini-
tio, dum fiunt. C. *ant.* in conservari. N.
ant: & *conf:* Ad 2. *dist: ma:* Tenetur ma-
nifestare suum defectum occultum, qui
foret

foret alteri noxius, vel Matrimonium redderet notabiliter difficilius, uti est lepra, morbus gallicus, infamia, imprægnatio ab alio &c. vel deberet à contractu abstinere. *Conc: ma.* Defectum, qui notabile damnum vel molestiam allaturus creditur, præsertim si sine probro suo manifestare non potest. *N. ma.* Sic femina non tenetur prodere suam fornicationem cum alio habitam sine imprægnatione, paupertatem, leves defectus corporis, vel animi &c. partim quia sic fert usus, in tacita hominum conventionem fundatus, nec inferitur per hoc alteri Parti injuria, cum eidem simile jus competat non manifestandi suos defectus, vel si infamia metuitur, etiam celandi, sine mendacio tamen; partim quia pars decepta sibi imputare debet, quod non fuerit accuratior. Ad 3. *N. ant.* Saltem si non frequenter sit fornicatus. Ad 4. ille textus intelligendus est de fornicatione præcedente, quam sponsus jam scivit tempore sponsalium, ut notat Glossa *v. præcedentem.* Ad 5. Inter utrumque conjugem adulterantem, & inter utrumque sponsum fornicantem, est quidem paritas in eo, quod utrobique neutra

Pars

Pars possit agere ad divortium, vel ad rescissionem, ratione violatæ fidei, quia utraque Pars violavit; disparitas tamen est in eo, quod conjugium non sit rescindibile, sponsalia vero sint rescindibilia; & ideo non male permittitur rescissio sponsalium sponso propter aliam causam, nempe ob majorem turpitudinem, quæ sponsæ fornicanti, quam sponso fornicanti, iniuratur. Ad 6. *dist: m.* Cum communi contra Palao & P. Schmier etiam oscula & tactus impudici erunt causa resiliendi respectu sponsi contra sponsam talia admittentem. *C. m.* Respectu sponsæ contra sponsum, saltem si non frequenter talia exerceat ut merito reddatur suspectus de violanda suo tempore fide conjugali. *N. m.* Ratio disparitatis est iterum; quia tantum dedecus & vilitas non redundat in sponsum ex huiusmodi actibus, quantum in sponsam. ||

Quæres an sponsi propria auctoritate possint resilire à Sponsalibus, si substat aliqua causa ex prædictis? Et quomodo constare debeat de causa?

R. 1 Si Sponsalia sint clam contracta & causa dissolvendi sit occulta: Item

si

si Sponsalia sint quidem publice contracta, causa tamen recedendi sit pariter publica & notaria, non opus est autoritate Judicis Ecclesiastici; quia ex unlo jure (saltem Communi) non reperitur cautum, & nullum ex tali dissolutione oritur scandalum. Idem est, si mutuo consensu velint sponte recedere à Sponsalibus. Interim tamen in quibusdam Diocesibus, uti in Constantiensi & Frisingensi, prohibiti est dissolvere Sponsalia publice inita, vel postmodum publicata, sine prævia cognitione Judicis Ecclesiastici de causa. Si vero causa resiliendi sit dubia, debet accedere autoritas Judicis Ecclesiastici quia vi contractus sponsalitii quilibet sponsus est in possessione juris acquisiti: in dubio autem nemini licet propria autoritate alterum disturbare de sua possessione juris sui. R. ad 2. Requiritur plena probatio, saltem pro foro externo, pro quo regulariter toties necessaria est plena probatio, quoties agitur de præjudicio tertii. c. 23. de testib: l. 9. C. cod. Excipitur tamen casus, quo causa resiliendi est impedimentum Matrimonii, vel dirimens, ut affinitas &c. vel impediens, uti vortura

DE SPONSALIBUS, ET MATR: &c. 645
tum castitatis sponsalia antecedens &c.
tunc sufficit enim semiplena probatio.
c. 22. eoa: c. 12. h. t. quia agitur de pe-
riculo animæ, & de vitando peccato.

Obiic: 1. Ex cau⁶ 33. q. 2. c. 12. de de-
spons: impub: c. 3. de divor. eruitur, quod
requiratur auctoritas Ecclesiæ ad dis-
solvenda sponsalia: ergo. 2. Ad dissol-
vendum Matrimonium non sufficit u-
nus testis, deponens de impedimento
dirimente. c. 47. de testib. c. 1. de consang:
& affinit. quamvis etiam agatur de vi-
tando peccato: ergo nec sufficit unus
testis ad dissolvenda sponsalia. licet pro
causa allegetur impedimentum Matrimo-
nii dirimens. R. ad 1. *N. an.* Quia
allegata jura non de sponsalibus de fu-
turo loquuntur, sed de Matrimonio
jam contracto, quod ex natura sua est
indissolubile. Ad 2. *N. conf: & parit:*
Quia, quando impugnatur Matrimo-
nium, impugnatur vinculum de se in-
dissolubile, & simul jus alterius non
modo quesitum, sed jam actualiter e-
tiam possessum: si autem agatur ad
dissolvenda Sponsalia, multis modis
dissolubilia, per quæ nondum est jus
in re quesitum, multo minus posses-
sum, aliter est discurrendum; quia sic
evi-

646 LIB. IV. TITULUS I.
evitari potest peccatum sine læsione
juris realis jam possessi.

§. II.

De Matrimonio.

22 *M*atrimonium duobus modis accipi
potest. 1. præcise pro contractu
Civilis, quo inter virum & mulie-
rem mutua potestas traditur in ordine
ad copulam conjugalem, per se aptam
ad generationem prolis, & ad vitæ
communis consortium; ejusmodi fuit
in Antiquo Testamento, & hodie inter
Infideles, seu non Christianos, atque
definitur ex §. 1. Instit: de patr:
pot: & l. 1. ff. de ritu nupt: quod sit con-
junctio maris & semine, individuam vitæ
consuetudinem continens, h. e. Contractus
legitimus, quo mas & semina nullo Jure im-
pediti mutuo sibi tradunt jus in corpora ad
actus ex se aptos ad generationem prolis,
& ad individuum vitæ societatem se obligant.
2. Prout iste contractus Sacramentum
est, seu ad rationem Sacramenti, à
Christo elevatus [ut constanter docuit
Ecclesia, & definitum in Florentino
ac Tridentino (Concilio) probabiliter
per illa verba Matth: 19. Quod Deus
conjunxit, homo non separet, nimirum
propter

propter significationem conjunctionis Christi cum Ecclesia, quam Matrimonium Christianorum significat juxta illud Ephes: 5. *Sacramentum hoc magnum est, ego autem dico, in Christo & Ecclesia.* Atque in hoc sensu acceptum Matrimonium patitur paulo allatam definitionem posteriorem magis accuratam, adjunctis tamen his verbis: *ex institutione Christi collativus gratiæ* In utraque hac acceptione Matrimonium sumitur active, formaliter, & in fieri, vocaturque etiam *Concubium*, ac subinde etiam *nuptiæ*: si autem sumatur pro actuali societate viri ac femine, resultante ex prædicto contractu, seu pro statu permanente, accipitur passive, objective & in facto esse, vocaturque etiam *Conjugium, vel Consortium*. In nulla acceptione ad essentiam suam requirit actualem copulam carnalem, seu concubitum. *can: 5. caus: 27. q. 2.* nam *nuptias non concubitus, sed consensus facit. l. 30. ff. de R. J.*

An vero Matrimonium contrahi possit sub conditione servandæ castitatis perpetuæ, quale probabiliter fuit inter B. Virginem & S. Josephum, vel sub pacto de nunquam petendo & red-

den-

dendo debito conjugali, controversum est inter DD. Ego affirmativam defendi in meo *Candidato* ut probaliorem, quia per contractum Matrimoniale videtur tradi posse solummodo jus remotum, & contrahi obligatio remota ad usum corporis seu ad actum conjugalem, vel in actu primo, sine jure proximo & obligatione proxima atque actu secundo, scilicet sic contrahendo, *doti tibi, & accepto jus corporis ad usum conjugalem, nolo, autem usum corporis: vel sic volo retinere jus, & me obligo ad copulam: sed copulam nolo.* Addo, quod in nullo contractu usus rei sit de essentia contractus. Accedit, quod honeste possit intendi Matrimonium præcise ut *Ratib. arg: c. 16. h. t.* Et nunquid valet Matrimonium, quod contrahitur cum animo ingrediendi Religionem ante consummationem? Omnino; id enim SS. Canones permittunt diserte: ergo jus proximum ad copulam non traditur, nec obligatio proxima ad illam contrahitur, sed solum remota: cur ergo dictus animus non posset in pactum deduci; cum pactum excluderet solum consensum in copulam, quem etiam excludit dictus animus & propositum?

Pari-

Pari-
pos-
lidu-
pos-
Ego
Seco-
tra-
faci-
con-
nec-
Tri-
nec-
Sae-
sup-
mo-
I
nii
illu-
me-
pra-
Sa-
xin-
jus
no-
nu-
ma-
tic-
pr-
pe-

Pariter controversum est, an Fideles possint contrahere Matrimonium validum præcise in ratione contractus, positive exclusa ratione Sacramenti. Ego ibidem pariter affirmavi cum Scoto, Pontio, Val^z: Gobat &c. contra valde communem; quia intentio faciendi, quod Christus instituit, in consecratione Sacramentorum omnino necessaria est juxta Conc. Florent. & Trid: s. 7. can. 11. de Sacram: in genere. nec sufficienter probatur, rationem Sacramenti à Christo inseparabiliter superadditam esse contractui Matrimoniali.

Porro *causa efficiens remota* Matrimum-23
nii est Deus ut Author Naturæ, qui illud jam in Paradiso instituit tanquam medium, per quod naturali ratione propagaretur genus humanum: quia Sacramenti autem Christus. *Causa proxima* sunt contrahentes, qui quoque ejus, ut Sacramentum est, sunt *Ministri*, non Sacerdos assistens; quia illi ponunt materiam & formam: siquidem *materia remota* sunt corpora contrahentium, ad generationem proles idonea; *proxima* vero mutua traditio & acceptatio juris in corpora, non realis, sed
con-

consensualis, seu ipse contractus; *forma* autem est consensus mutuus quæ expressus per signum sensibile, scilicet vel per verba, ut sunt hæc, ego te accipio in meam; ego te accipio in meum. c. 31. h. t. vel per nutum, aut scripturam, vel per porrectionem manus, aut acceptationem annuli &c. modo ex circumstantiis & intentione contrahentium significant traditionem mutuam juris in corpora. *Causa finalis* est procreatio proles, & secundario remedium concupiscentiæ. *Efectus* est coniunctio animorum ad mutua obsequia & officia conjugalicia, ac perpetua societas vitæ, seu indissolubilitas, item, cum hodie sit Sacramentum, gratia supernaturalis, tum sanctificans, quæ per se augetur in subiecto capaci, tum actuales, seu auxilia ad facilius perferenda Matrimonii opera.

- 24 Matrimonium primario dividitur in Legitimum, Ratum, & Consummatum. *Legitimum* est, quod præcise juxta Leges Naturales & Civiles contrahitur, absque hoc, quod ab Ecclesia ratum haberetur, aut Sacramentum sit, quæ si non est apud non Christianos. *Ratum* quod inter Christianos, ac Fideles ju-

xtaLeges Ecclesiasticas rite contrahitur, atque ideo ratificationem Ecclesiæ, & rationem Sacramenti habet, cui tamen necdum accessit commixtio corporum, seu copula carnis. *Consummatum* denique, cui talis copula accessit, eaque perfecta & talis, quæ per se sit apta ad generationem prolis, licet hæc per accidens, v.g. propter sterilitatem aut senium mulieris, non sequatur. Porro aliud Matrimonium dicitur *Solenne* aut *Civile*, in quo nimirum etiam ea concurrunt, quæ requirit Jus Civile, uti sunt: pacta dotalia, consensus patris, publica sponsæ traductio in domum sponsi &c. Aliud *Insolenne* aut, *Canonicum*, in quo solum ea concurrunt, quæ à Canonibus requiruntur, maxime præsentia Parochi & testium. Ad quod referri potest Matrimonium *Morgenaticum*, seu ad *Morgenaticam*, quod etiam vocatur *Matrimonium Conscientiæ*, & quandoque contrahitur à viris Illustribus ad vitandam fornicationem cum feminis inferioris conditionis occulte quidem, coram Parocho tamen & testibus, eo pacto, ut conjux & liberi ex ea suscepti *Morgengeba* seu dononuptiali, aut alia certa portione ad su-

am sustentationem necessaria, sint contenti, conditionem tamen & dignitatem Mariti non participant, atque à cæteris bonis paternis: titulisque, & insignibus abstineant, scilicet in favorem primæ uxoris & liberorum ex ea genitorum. Conjux, quæ sine solennitatibus Juris Civilis (vel ad Mærgenaticam) ducitur, strictè non *uxor*, sed *concubina* appellatur in Jure. *can. 4. & 5. d. 34.*

Dico 1. Consensus Matrimonialis debet esse verus seu non fictus, voluntarius, mutuus, verbis vel aliis signis, sponsalia de præsentì significantibus, debite expressus. Patet ex dictis de consensu sponsalitiò. Item debet esse liber ab errore substantiali, & metu gravi injuste incusso, ut patebit ex dicendis §. 4. item publicus, non clandestinus, ut *tit. III.* ac absolutus, ut *tit. V.* dicetur, atque positus à personis, nullo impedimento dirimente laborantibus, cujusmodi impedimenta varia explanabuntur in subsequentiis usque ad *Tit. XVI.*

26: Dico 2. Idem consensus debet esse personalis, h. e. ab ipsis personis contrahentibus positus & expressus: proin
pro-

probabilius non valet Matrimonium, à parentibus contractum pro liberis presentibus & tacentibus, nisi ad id sint constituti. Ratio fundatur in arduitate negotii, quale est electio status perpetui, quæ videtur exigere consensum personalem aliquo determinato signo ab ipso contrahente expressum: sed liberi tacendo præcise non exprimunt suum consensum aliquo signo certo ac determinato; qui enim tacet, nec affirmat, nec negat. *c. 44. de R. J. in 6.* seu nec consensum, nec dissensum indicat. Neque dispositio Juris, quod in *c. un. de despons. in pub:* pro validis habet sponsalia sine mandato à parentibus & tacentibus, utpote exorbitans, extendenda est ad Matrimonium, præsertim cum sit longe dispar ratio in Matrimonio, quod est indissolubile; sponsalia vero, licet valeant, multis adhuc modis dissolvi possunt: itaque præjudicium est longe minus, si sponsalia ex taciturnitate liberorum præsumantur rata, quam si Matrimonium. Sic sentiunt Henrig. Sot. Pont. &c. contra Sanch. Perez, & communio-rem.

Quæres, an requiratur etiam con-27

Rr2

sensus

consensus parentum, vel saltem patris?
 R. ad valorem Matrimonii non requi-
 ritur, ut est certa Catholicorum sen-
 tentia ex c. 12. de Regular. & Trid: s.
 24. c. 1. de Res. Matrim: pr. contra mo-
 dernos Sectarios, qui, nisi simul con-
 stitutioni Caroli V. Imperatoris in Co-
 mitiis Augustanis. 1548. tit: de Sacram:
 Matrim: §. 9. sicut Ecclesie legibus, per-
 tinaciter refragari velint, idem sentire
 deberent. Adde, quod in iis, quæ ad Sa-
 cramenta spectant, patria potestas vel-
 let. Ad licentiã tamen, & ex honeste
 consensus parentum, vel saltẽ consiliũ,
 ordinarie requiritur; & hoc, non plus,
 probatur ex præcepto quarto Decalogi:
 alias enim etiam consensus Matris, &
 non Patris tantum, ad valorem foret
 necessarius, quod nec Lutheranis plac-
 cet. Leges Civiles pr. inst: de nupt. c.
 1. 2. 18. ff. de Ritu nupt. quæ videntur
 obstare, sunt correctæ à Jure Canonico,
 cujus est statuere impedimenta
 Matrimonii, utpote Sacramenti, vel de-
 clarare. Adde, quod Leges Civiles, for-
 te non pro irritis, sed solum pro illi-
 citis habeant Matrimonia sine con-
 sensu parentum contracta, cum & ipsæ
 velint libertati contrahentium esse

con-

consultum. l. 21. ff. eod. & l. 14. C. de nupt:

Porro sicut liberi absque iusta causa invitis parentibus vel inter se illicitè inveniunt Matrimonia, ita & parentes graviter peccant, si absque causa per suum dissentium impediant liberorum Matrimonia. per *can. fin. de Judic: in 6.* cum privent eos iure suo, quod habent à Natura ad electionem status. c. 12. *cit.* Neque in potestate Magistratus sæcularis est poenam statuere in liberos, sine consensu vel præcitu parentum Matrimonia contrahentes in casu, quo parentes illicitè & sine iusta causa se opponunt. Aliud est, si solum illos liberos plectant, qui temere & absque iusta causa contrahunt Matrimonia sine consensu parentum., præsertim minus convenientia suo statui, vel etiam indigna: quia Magistratus sæcularis, sic potius urget executionem Juris Natralis & SS. Canonum, quam libertatem Matrimonii à dictis Juribus indultam auferat. Sic Jus Bavaricum *tit: 40. art: 9.* rectè & insigniter punit liberos, sine consensu vel consilio parentum convolentes ad Matrimonia, in hunc modum: si liberi (ma-

res quidem ante 30. feminæ vero ante 25. ætatis annum) *sine præscitu & consensu parentum* contrahunt Matrimonium, cæteroquin honestum & statui conveniens, parentes non tenentur in vivis dotem vel donationem propter nuptias, vel aliquid aliud ipsis dare, nisi velint; tales tamen liberi succedunt parentibus ab intestato. 2. Si vero contrahunt Matrimonium vile, & sine conditioni dispar, iterum parentes, si prius non impediverunt ab honestis nuptiis, ipsis denegare possunt dotem, vel donationem propter nuptias, aliæque auxilia Matrimonialia; filius tamen, nisi parentes aliter disposuerint, succedit quidem ipsis ab intestato in sua portione alias competente; filia autem solum in dimidia parte hæreditatis. 3. Si denique ita, nempe sine præscitu & consensu parentum, infra dictam ætatem, ab honestis nuptiis nunquam impediti, contrahunt Matrimonium non solum dispar & inconvenienti conditioni, sed etiam ignominiosum, cum persona inhonesta aut infami, omnino exhæredari à parentibus possunt; si autem non exhæredentur, perdunt hæreditatem parentum ab intestato-

test
nisi
i
nia
2. S
ner
qu
do
rev
3.
ini
tic
co
cti
co
nu
tia
na
ff
M
te
d
ci
n
q
E
t
r
a

testato usque ad dimidium legitimæ, nisi parentes aliud statuunt.

Dico 3. Idem consensus Matrimonialis debet quoque esse simultaneus.

2. Sufficit tamen simultas moralis, si nempe ex intervallo etiam longiori sequatur consensus alterius partis, modo ille, qui prior consentit, interea non revocaverit suum consensum. Ethinc

3. valet Matrimonium debito modo initum per procuratorem, etiam in ratione Sacramenti. Priora duo membra constant ex paritate cum aliis contractibus, in quibus requiritur simultas consensus, & sufficit moralis; cum nulla Lex vel Canon exigat coexistentiam physicam, & intervallum medium non vitiet obligationem. l. r. §. qui præsens. ff. de V. O. l. r. §. 2. ff. de contrah. emp. Membrum 3. constat ex praxi, & discrete habetur in c. fin. de Procur. in 6. modo procurator habeat mandatum speciale ad contrahendum cum determinata persona: idque per seipsum exequatur [& quidem post Trid: coram Parocho & testibus, licet hæc sollemnitates non requiratur, quando datur mandatum] & modo mandatum ante actualem executionem non sit revocatum,

catum, etiam infcio procuratore. *c. fin. cit:* Cum vero Matrimoniale contractum secundum Leges. validum Christus elevaverit ad rationem Sacramenti. *c. 7. de Divort:* Matrimonium initum per procuratorem, vel internuntium, aut internuntiam, simul erit Sacramentum.

Obje. 1. In l. 137. pr. ff. de V. O. de-
eiditor, ut contrahentes sibi continuo
 respondeant, autequam ad alia diver-
 tant: ergo requiritur simultas consen-
 suum physica. 2. In aliis Sacramentis
 necessaria est physice simultanea mate-
 riæ & formæ positio, neque per procu-
 ratorem, aut absenti, ministrari pos-
 sunt: ergo idem dicendum de Matri-
 monio. 3. In Ministro Sacramenti de-
 bet adesse intentio actualis vel virtua-
 lis: sed ponens consensum in Matri-
 monium ante vel post longius interval-
 lum non habet intentionem actualem
 vel virtualem (nam consensus est qua-
 si intentio) sed præcisè habitualem &
 non revocatam, imo nullam habet, ca-
 su quo principalis illo tempore, quo
 procurator loco ipsius contrahit, ebri-
 us forte est, vel dormit: ergo. 4. Pa-
 rochus Matrimoniis assistens intelle-

cto consensu pronuntiat hæc verba, *egorvos in Matrimonium conjungo*: sed ista verba ad sui verificationem requirunt præsentiam contrahentis, sicut in Baptismo pronomen *te* præsentiam baptizandi: ergo. qui Matrimonium contrahit debet esse præsens personaliter, & non per procuratorem. *R. ad 1.* Ibi est sermo de stipulatione strictè dicta, non de quocunque contractu generaliter. *Ad 2. N. consi: & parit:* quia alia Sacramenta non sunt contractus, bene vero Matrimonium, & hinc istud solum regulari potest juxta naturam contractuum. *Ad 3. dist: min:* non habet intentionem actualem vel virtualem, vel etiam nullam, quando consensum ponit altera pars, vel procurato exequitur mandatum. *C. min:* Quando ante, vel post intervallum, posuit vel ponit consensum in Matrimonium, vel quando constituit procuratorem. *N. min:* In contractibus sufficit ex intervallo ponere vel posuisse consensum, aut constituisse procuratorem, licet iste consensus, interim non revocatus, solum habitualiter & tacite perseveret: imo perseverat virtualiter in mandato dato. *Ad 4.* Illa verba nec sunt forma

Ma-

Matrimonii, nec absolute & determinate necessaria, quia possent eorum loco adhiberi nutus vel scriptura &c. dein verificantur, & habent hunc sensum, ego vos, quorum unus procurator nomine comparet, conjungo in Matrimonium. Sicut illa verba, quibus uti potest procurator mandatum exequens, accipite in meam, verificantur, & habent hunc sensum, ego nomine Titii te accipio in meam vel, contraho Matrimonium tecum: alterius vero partis verba habent hunc sensum, ego quoque tecum, tanquam procuratore Titii, contraho.

§. III.

De impedimentis Matrimonii
in genere.

- *9 **R**egula quidem est, quod omnes licite ac valide possint contrahere Matrimonium, cum prohibitorium sit et dictum de Matrimonio contrahendo, ut, quicunque non prohibetur, per consequentiam admittatur. textus in c. 23. h. t. modo contrahere volentes sint mas & femina. Siquis hermaphroditus seu utriusque sexus homo sit, mas & femina, debet contrahere juxta sexum in se prævalentem: si polleat utroque sexu

æqua-

æquali, & in utroque potens sit ad copulam, in ejus arbitrio est, electio, facta tamen semel electione quoad sexum, illo constanter uti debet, & mutare nequit. Sanch. *de Matrim.* l. 7. d. 106. n. 7. 8. Interim tamen aliqui prohibentur contrahere Matrimonium, nimirum a laborantes aliquo impedimento. Sunt autem duplicis generis *impedimenta*, nimirum *impedientia* tantum, & *dirimentia*. *Impedientia* dicuntur, quæ prohibent tantum, & illicitum faciunt Matrimonium, non invalidum: *Dirimentia* autem, quæ & prohibent, & annullant, seu tam illicitum, si ejus habeatur notitia, quam invalidum reddunt Matrimonium, nempe si contractum Matrimoniale antece-
dant; si enim ei superveniant, Matrimonium utpote prius valide contractum, non dissolvunt. De reliquo impedimentum impediens Matrimonium quoad *sponsalia de futuro* evadit dirimens, h. e. ea facit nulla: hoc ipso enim, quod Matrimonium stante impedimento impediente, v.g. voto simplici castitatis, vel promissione Matrimonii jam alteri facta, illicitum sit, non potest induci obligatio, quæ induceretur, si sponsalia vale-

lerent, ad illud contrahendum. *c. fin. de pact:*

- 30 Dico I. Impedimenta impediencia Matrimonium hodie sunt tantum quatuor, hoc versu comprehensa, *Sacratum tempus, Vetitum, Sponsalia, Votum*. h. e. tempus Quadragesimæ & Adventus: specialis Ecclesiæ prohibitio, quæ intelligitur per *vetitum*: Sponsalia de futuro cum alia prius inita: & votum simplex castitatis, Religionis ingredientæ, non nubendi, faciant Matrimonium illicitum. De Tempore Sacratio, & Vetito, agetur *tit: XVI.* de sponsalibus *tit: VII.* de Voto *tit: VI.* Dixi, hodie, quippe olim erant duodecim, nempe dicta quatuor, dein *Catechismus*, seu quædam cognatio spiritualis imperfecta, orta ex instructione in fidei dogmatis Baptismum antecedente, ac fieri solita per interrogationes & responsiones baptizandi ante fores Ecclesiæ, & adhuc alia septem ex variis delictis, nempe incestu, raptu sponsæ alienæ, susceptu propriæ sobolis, occisione sacerdotis, occisione conjugis, pænitentia sololennis propter crimen indicta, & ex Matrimonio cum Moniali attentato. Verum *Catechismus* per Tridenten-

Tridentinum *sess: 24. c. 2. de ref: Matrim: & Crimen* seu impedimēta Criminis, sive ex recitatis delictis orta, omnino omnia per universalem consuetudinem abrogata sunt, ut cum Navar. & Sanch. passim notant. DD.

Dico 2. Impedimenta dirimentia 3^u hodie sunt septendecim, his versibus comprehensa:

Error: Conditio: Notum: Cognatio: Crimen. Cultus disparitas: Vis: Ordo: Ligamen: Honestas:

Si sis affinis: si forte coire nequibis:

Si Parochi, & duplicis de sit presentia testis:

Si mulier sit rapta, loco nec reddita tuto.

Ultima duo, in duobus ultimis versibus indicata, nimirum *Clandestinitatis & raptus*, superaddidit Tridentinum, Impedimentum *etatis* comprehenditur in verbis, *si forte coire nequibis*, quibus alias exprimitur impedimentum *Impotentiae*. Et quia per verbum *Cognatio* denotatur triplex cognatio, Spirituallis, Legalis, & Carnalis, triplex impedimentum insinuat. Si igitur hæc omnia cum reliquis accipias distincte, prodibunt septendecim impedimenta Dirimentia. De impedimento *Ætatis* tractabit tit: II. *Clandestinitatis* tit:

III. Ligaminis tit: IV. Voti, nempe solennis, uti & Ordinis tit: VI. Criminis tit: VII. Conditionis, nempe Servilis, tit: IX. triplicis Cognationis, & Affinitatis, tit: XI. XII. XIII. XIV. Impotentæ, tit: XV. Cætera quinque, Erroris, Furs seu Metus, Raptus, Disparis cultus, & Publicæ honestatis, cum de his specialis Titulus non existet, in §. seq. explicabimus.

32 Dico 3. Ex dictis impedimentis dirimentibus quinque sunt Juris Naturalis, videlicet Error, Ætas, Impotentia, Ligamen, & Consanguinitas in primo saltem gradu lineæ rectæ, ut defendemus *tit: XIII.* Reliqua omnia à Jure Ecclesiastico, vel Scripto vel Consuetudinario, sunt introducta, ut tenet communis, atque ideo solum inter Christianos locum habent.

33 Dico 4. Impedimenta dirimentia pro Christianis statuere potest Papa. 2. Et solus, ita ut nec Episcopus pro sua Diœcesi, nec princeps Sæcularis Catholicus hanc habeat potestatem. 3. Quamvis consuetudo Canonica introducere hujusmodi impedimentum valeat. Pars 1. est de fide ex Trident: *sess: 24. de Sacram. Matr: can: 3. & 4.* Ratio, quia

quia
confl
state
seque
ctum
do in
jus v
sicut
mani
go.
trans
quas
Sacr
nii v
cunt
pisc
& qu
tum
quod
loc: a
men
ut p
statu
tia l
pes
te q
re C
& 3
in q

quia Matrimonium ex institutione sua
 constitit in contractu valido: in pote-
 estate autem Legislativa Ecclesiæ, con-
 sequenter Papæ, est regulare contra-
 ctum Matrimoniale, hoc vel illo mo-
 do initum approbare aut irritare, ade-
 jus valorem hoc vel illud require &c.
 sicut est in potestate Magistratus hu-
 mani alios contractus ita regulare: er-
 go. Pars 2. sumitur ex c. 1. & 2. de
transl: Episc: ubi majores causæ (inter
 quas utique recensenda sunt, quæ ad
 Sacramenta, adeoque & ad Matrimo-
 nii valorem pertinent) reservatæ di-
 cuntur Summo Pontifici, proin ab E-
 piscoporū potestate sunt extractæ,
 & quia Matrimonium est Sacramen-
 tum & contractus sacer, à potestate
 quoque Principum secularium. Trid:
loc: cit: can: 12. c. 10. de Constit: Id ta-
 men concedo Principibus Catholicis,
 ut pro infidelibus seu non baptizatis
 statuere valeant impedimenta dirimen-
 tia Matrimonii, non minus ac Prin-
 cipes Infideles pro suis subditis, ut po-
 te quod apud ipsos est contractus me-
 re Civilis & politicus. Prrs 3. ex c. 1.
 & 3. de cogn: spirit. &c. c. fin. de consuet.
 in quo ultimo approbatur in vim le-
 gis

gis omnis consuetudo rationabilis & legitime præscripta.

Objic. 1. Christus pro materia Sacramenti Matrimonii instituit contractum, seu mutuū consensum in corpora sibi tradentium: sed Ecclesia nihil potest circa materiam Sacramentorum, eam immutando &c. ergo neque circa contractum Matrimoniale, illum reddendo innalinum per statutum impedimentum. 2. Videmus in praxi, quod Magistratus Sæculares, & Duces militum, quibusdam subditis prohibeant Matrimonium; ergo & illi statuere valent impedimentum Matrimonii, saltem impediens: & cum hoc modo exerceant jurisdictionem circa Matrimonium, non est ratio, cur Impedimentum dirimens statuere nequeant. R. ad 1. Christus pro Matrimonii Sacramento instituit quidem contractum, & mutuū consensum, vel traditionem mutuam juris in corpora, pro ejus materia determinavit, at contractum in genere tantum, & secundum Leges validum. relinquendo interim in potestate Ecclesiæ, quem contractum, quo modo, & à quibus personis celebratum velit habere pro valido

valido & legitimo: si pro in Ecclesia statuendo impedimentum nolit valere contractum Matrimoniale, sic vel sic celebratum, nihil mutat de materia à Christo determinata, æquè parum, ac ille, qui vino, quodd à Christo determinatum est pro materia Eucharistiæ, tantum affunderet aquæ, ut amitteret prædicatum *vini usualis*, non immutaret materiam Eucharistiæ, nisi indirectè tantum, remotè, & improprie. Ad 2. Quando Magistratus Sæculares ob bonum publicum non permittunt Matrimonium quibusdam personis, non propriè exercent jurisdictionem circa Matrimonium, sed potius promovent & urgent observationem Legis Naturalis, quæ prohibet Matrimonia privatis cum præjudicio boni publici. Imo & punire possunt actus malos, consequenter & illicitè contrahentes Matrimonia, v.g. cum inobedientia aut irreverentia contra parentes &c.

Quæres, an Hæretici in Germania 34 de facto ligentur impedimentis Matrimonii jure tantum Ecclesiastico statuto? R. Quamvis per se obligentur omnibus, Ecclesiæ Legibus, utpote

Ss

, subdi:

668 LIB: IV. TITULUS I.
subditi, & per Baptismum ingressi Ec-
clesiam. *can: 5. 45. can: 38. 40. 48. conf:*
23. q. 4. consequenter & legibus con-
nubiorum: ab his tamen saltem ut ir-
ritantibus, probabiliter liberati sunt
(ut putant multi & graves DD. cum
Tannero, Laym. Dicast: & aliis apud
& cum P. Wiestner *h. n. 192.*) tum
per consuetudinem contrariam & prae-
scriptionem longissimi temporis, tum
per convenientiam Ecclesiae permit-
tentis Matrimonia cum dictis impedi-
mentis, v. g. consanguinitatis, publicae
honestatis &c. contracta, & non urgen-
tis apud ipsos observationem legum
connubialium; non enim est credibile,
quod Ecclesia urgere velit observa-
tionem legum, quas Haeretici commu-
niter vel ignorant, vel non observant.
imo se iis non obligari quam plurimi
existimant; plus enim damni timere
deberet, quam utilitatis sperare posset,
si urgeret observationem harum le-
gum; nam si urgeret, Matrimonia Sa-
crariorum cum impedimentis Eccle-
siastici Juris contracta, ut frequenter
contingit; essent mærae fornicationes
& concubinus, vel incestus &c. &
proles forent illegitimæ, ac propter
rea

rea animi illorum magis alienarentur à Catholicis & sic magis à conversione absterrentur &c. Et hæc sine fructu, imò & sine spe observationis obtinendæ. Prudentis autem est non urgere observationem legum, si inde plus damni timendum, quàm utilitatis sperandum. Confirmabimus hæc ad tit. 3. n. 4. 5. 6. ubi præfatos Hæreticos non ligari impedimentò Clandestinitatis defendimus.

Objic: 1. Neque Consuetudo absolvit Hæreticos ab observatione legum Ecclesiæ connubialium, quia est irrationabilis, atque in contemptum Pontificiæ potestatis malitiosè introducta. 2. Neque Conniventia aut tacitus consensus Ecclesiæ, tum quia est mera tolerantia, non approbatio aut dispensatio tacita, tum quia hi rebelles potius quàm exempti nem à Legibus promerentur. 3. Ex hac doctrina sequeretur, Religiosos & Sacerdotes Apostatas valde apud Hæreticos contrahere Matrimonia, quia votum solenne Castitatis est impedimentum Juris tantum Ecclesiastici: sed hoc est contra communem sensum & praxim. R. ad 1. Consuetudinem reddit rationabilem evitatio fornicationis

num, incestuum &c. legitimas pro-
nium, communis Hæreticorum igno-
rantia, spes publicæ tranquillitatis &
facilioris conversionis, desperatio ob-
servantiæ obtinendæ &c. Deinde
Consuetudo ista vim suam obtinet non
tam ex actibus rebellium Hæretico-
rum, quàm ex usu & praxi Catholi-
corum, hujusmodi Matrimonia pro
validis habentium, præcipuè in favore
boni publici & animarum. Ad 2. Po-
tius præsumi debet consensus Eccle-
siæ & tacita dispensatio, quando ex
una parte nihil sit immediatè contra
Jus Naturale & Divinum, ex altera
verò res concernit integras provin-
cias & amplas communitates, atque
ex negato consensu sequerentur pluri-
ma damna sine ulla fere spe alicujus
boni. Quamvis Hæretici *formales* po-
tius pœnam quàm favorem promere-
antur, *materiales* tamen, qui potiores
meo judicio partem constituunt, non
sunt indigni commiseratione & hoc
favore. Imo materna Ecclesiæ visce-
ra non inconvenienter se etiam exten-
dunt ad rebelles & contumaces filios,
quorum salutem omni possibili modo
procurare laborat impediendo, quan-
tum

tum potest, eorum peccata, faciltando conversiones &c. non absteritta injuriis calumniis &c. Ad 3. *Neg. sequel.* partim quia non est consuetudo integræ communitatis cum voto solenni contrahere Matrimonia, partim quia Ecclesia non connivet, sed se constanter opponit Matrimoniis horum Apostatarum. Sed hanc, utq relinquam omnem, quam trado, doctrinam obsequentissimo animo decisioni ac Judicio Ecclesiæ submitto humillime.

Dico 5. Validum est & licitum Matrimonium, quod contrahitur cum dubio Juris speculative, seu cum opinione verè probabili de non existentia Impedimenti dirimentis. Cardenas in *Crisi Theol. dissert. 2. propos. 1. c. 8. a. n. 3. & 4.* Viva ad *propos. damnat. propos. 11. n. 29.* La Croix *p. 3. lib. 6. n. 417. 527. seqq.* P. Kugler de *Matrim. p. 2. q. 4, a n. 1533.* cum aliis. Hujusmodi Matrimonia sunt, quæ contrahuntur sub conditione vel modo servandi perpetuam castitatem: sub conditione de futuro: clandestine vel cum alio impedimento Juris Ecclesiastici contrahi solita ab Hæreticis in Germa-

Germania coram Parocho extra propriam parochiam existente: cum impedimento criminis contractum ab igno-
 rante, annexum esse suo delicto impedimentum dirimens: revalidata sine Parocho & testibus. Dixi, cum dubio *Juris &c.* si enim est dubium seu probabilitas *facti* v.g. si sibi tantum probabile sit, te in quarto gradu non esse consanguineum Berthæ, cum hac illicitè contrahis, & si revera sis consanguineus, etiam invalidè. Probatur assertio tum ex consuetudine Ecclesiæ, hujusmodi Matrimonia permit-
 tentis, & sæpe in dubio *Juris* de existentia impedimenti pro valore Matrimonii, utpote quod valde est favorabile, decidentis per Judices Ecclesiasticos, imo & dispensantis in Matrimonio Rato, & sic sequentis sententiam probabilem; tum ex decisione Urbani VIII. qui teste Lugo, ut refert Nicol. del Techo in *Historia Paraquaria* l. 10. c. 15. ad propositum sibi dubium an Indi Neophiti, qui plures habebant uxores non sine dubio, an primam validè duxerint, adstringerentur ad primam, vel possint contrahere cum quacunque baptizata sibi prius juncta.

juncta, non obstante dubio de impedimento ligaminis, respondit his verbis, ut, ubi Doctorum sententiae utrinque probabiles intercederent, sequentur (Missionarii) opiniones pro conditione locorum ac hominum barbaris favorabiles. Sed

Obje. Innoc. XI. damnavit hanc propositionem ordine primam: *Non est illicitum Sacramentis conferendis sequi opinionem probabilem de valore Sacramenti relicta tutiore*: sed Matrimonium est Sacramentum, & quando agitur de impedimento illius dirimente, agitur de valore, atque sententia, quae dicit existere impedimentum, est tutior, quia removet omne periculum peccati: ergo. R. i. propositio damnata loquitur de sequente opinionem probabilem relicta tutiore extra casum gravis necessitatis, & quando potest haberi certitudo; & hinc juxta communem licet absolvere à peccatis eum, qui dicit, se dolere, etsi Confessario probabile tantum sit, eum dolere. Sed saepe non potest haberi certitudo de existentia impedimenti dirimentis, & simul gravis causa & quasi necessitas est contrahendi Matrimonium, vel saltem admodum difficile non contrahere

here. R. 2. Mellius, *negando suppositum*, quod cum dubio & vera probabilitate Juris de carentia impedimenti contrahens sequatur opinionem mere probabilem; nam per consuetudinem & praxim Ecclesię, quę vim legis obtinet, atque per declarationem Legslatoris Pontificis Urbani VIII. allegatam moraliter sit certum, licitum & tutum esse sequi in Sacramento Matrimonii sententiam directę probabilis relicta tutiore. Si de impedimento Juris mere Ecclesiastici sit dubium, valor Matrimonii videtur esse extra controversiam, cū Ecclesia pro hoc casu possit & censeatur tollere impedimentum, si quod subesset: si autem dubium sit de impedimento Juris Naturalis, v. g. Ligaminis, tunc valor (nam de licentia non est dubitandum ex dictis) saltem est valde probabilis, & juxta Cardenas etiam certus, quia sic desumitur ex Responso Urbani VIII. citato, & Ecclesia jubet perseverari in Matrimonio, quando ex post supervenit dubium de impedimento Juris Naturalis, & sic declarat, illud esse Juris Naturalis solum conditionati, nihilominus Ecclesia ex justis causis per-

DE MATRIMONIO. 675
mittat vel approbet talia Marrimonia.

§. IV.

*De quibusdam Impedimentis Dirimentibus
in specie, nimirum Erroris, Metûs, Ra-
ptûs, disparis Cultûs, & Publicæ Ho-
nestatis.*

Dico 1. *Error* circa substantiam per-
sonæ dirimit Matrimonium Jure
Naturali, siue sit error antecedens
siue concomitans. 2. Non tamen re-
gulariter error circa qualitatem per-
sonæ, licet sit antecedens. 3. Nisi sit
qualitas redundans in ipsam perso-
nam. Antequam probem singula mem-
bra, notandum 1. Quod *error* sit ju-
dicium perversum de aliqua re, quô
putatur aliud pro alio. 2. Quod er-
ror *substantialis* vocetur, qui versatur
circa substantiâ objecti, & hic qui versa-
tur circa individuû personæ: *accidentalis*
verò, qui circa qualitatem vel accidens
objecti, & hoc loco v. g. circa diviti-
as, virginitatem, nobilitatem personæ:
antecedens autem, seu *dans causam con-*
tractui, dicitur error, si eo non existē-
te contractus vel actus non fieret: &
concomitans seu *incidens*, quo existente
nihilominus fieret. 3. Quod, si quis
per alterius fraudem vel fictionem
inducatur in errorem, non sit simplex

error, sed *deceptio*, vel *dolus* cum errore. Jam probatur i membrum ex eo, quod error substantialis circa individuum personæ: quam quis animo concepit, tollat consensum voluntarium, Jure Naturali necessarium. c. 26. h. t. nam *erroris* (circa objectum substantiale] voluntas nulla l. 8. & : nullus est errantis consensus l. 9. c. de J. & F. J. Membrum 2. ex ratione opposita, quia talis error accidentalis non tollit consensum quoad substantiam, sed solum reddit involuntarium secundum quid, nempe circa accidentia personæ, & circa rationes impulsivas extrinsecas. Confirmatur ex §. *error fortune* & *qualitatis casus*. 29. q. 1. & ex paritate cum aliis contractibus, quos error circa qualitates non irritat. per l. 11. §. 1. l. 43. ff. de contr. empt. item ex absurdo, & gravi Reipublicæ. Humanæ incommodo, proliumque & conjugum damno, quæ sequerentur, si Matrimonia cum errore accidentali contracta non subsisterent; quia innumera Matrimonia deberent vel possent dissolvi aut haberi pro nullis, eo quod passim contrahentes errent, vel etiam decipiantur à comparte, circa qualitates.

litates, quas si altera Pars scivisset
reperiri in comparte, vel non reperiri
non contraxisset, v. g. si maritus sci-
visset conjugem suam esse rixosam, bi-
bulam, decoctricem, vel non esse vir-
ginem, nobilem, divitem &c. Ad id
tamen *regulæ*; si enim contrahens ali-
ligasset actualiter vel virtualiter suum
consensum existentiae vel absentiae
qualitatis certae, alias nolens contra-
here (quod tamen exterius debet ex-
primere quo ad forum externum) er-
ror etiam accidentalis irritaret Matrimo-
nium; cum adus agentium non ope-
rentur ultra intentionem eorum, ut ha-
bet receptum Brocardicum. Sicut
etiam error conditionis servillis irritat ut
dicetur ad tit. de conjung. servor. Mem-
brum 3. quod est exceptio a mem-
bro præcedente, apud plerisque o-
mnines est receptum ex ratione, quod
error qualitatis redundantis in ipsam
personam censeatur esse error et ca-
ipsam personam. Quandoque autem
error qualitatis redundet in personam,
arduum est definire. Sanchez. lib. 7. d.
28. n. 38. concludit, id fieri tunc, quan-
do contrahens errat circa qualitatem,
quæ designat certam personam.

trahenti aliunde & sine hac qualitate ignotam, (vel, ut loquitur *P. Illung tract. 6. d. 9. n. 68.* quando qualitas est individualis determinatio ipsius personæ, ut si velles contrahere cum primo genita, & tibi sisteretur secundo genita) modò non constet aliunde, quod mens contrahentis fuerit cum persona præsentē, quam videt, quæcunque illa sit, contrahendi.

Objic. 1. Jacob validè contraxit cū Lia, licet putaverit se contrahere cum Rachele. *Genes. 29.* ergo error circa personam non irritat Matrimonium. 2. Si error circa personam sit *concomitans*, non tollitur consensus in personam, tanquam objectum substantiale & immediatum; quia etiam absente hoc errore Matrimonium fuisset contractum: ergo saltem error concomitans, circa personam illud non irritat. 3. In aliis Sacramentis valorem non impedit error circa personam, ut si Sacramentaliter absolvas Petrum, putans esse Paulum; ergo nec in Matrimonio. 4. Si error circa qualitatem est *antecedens*, etiam tollit consensum in personam, quia taliter errans non contraxisset cum hac persona, si scivisset

set eam carere qualitate, quam optat, vel ei inesse, quam averfatur; præsertim cum talis actu indivisibili tendat in personam ut affectam, vel ut carentem hac qualitate: ergo etiam error accidentalis antecedens irritat Matrimonium. *q. ad 1. N. ant.* nam Jacob post deprehensum errorem, vel deceptionem socieri sui Laban, de novo contraxit cum Lia. Ad 2. tollitur omnino consensus voluntarius, quia nihil volitum, nisi cognitum; adeoque consensus cum errore concomitante positus est involuntarius negativè, quia sic errans nunquam voluit, actualiter vel virtualiter, contrahere cum hac persona, sed cum alia, quam animo concepit, nec habitualis illa animi dispositio, qua voluisset cum hac persona contrahere facta hypothese scientiæ, facit consensum voluntarium in hanc personam. Ad 3. *N. conf. & parit.* Nihil enim interest Ministri aliorum Sacramentorum, v. g. Sacerdotis, an Petrum vel Paulum absolvat; plurimum vero interest contrahentis Matrimonium, qua cum persona contrahat, eo quod ad individuum vitæ societatem cum illa se obliget: & hinc iste

iste censetur alligare suam intentionē in personam mente conceptam, non verò ille. Ad 4. Hoc argumentum probaret, nullum fere contractum subsistere; quia vix unquam intenditur sola substantia rei omnibus qualitatibus iduata, & rarò contingit, ut omnes qualitates, quæ ad contrahendum impellebant, sic se habeant, ut prius credebatur. In forma *N.* aut. quia taliter errans v. g. sic tendit: ego duco *Bertham*, quem puto esse virginem, non ducturus, *NB.* si scirem, non esse virginem, non verò tendit hoc modo: si *Bertha* non esset *virgo*, non ducere. Prior consensus est absolutus in hanc personam, quæ putatur esse virgo: posterior est conditionatus, si sit virgo: & iste consensus alligaretur virginitati tenquam conditioni, non ille prior. Nec attenditur in priori modo tendendi, quid aliquis factur⁹ esset in hypothesi scientiæ, sed quid actu faciat aut velit. In exemplo: das pauperi eleemosynam, quem putas esse pium, non daturus, si scires non esse pium: hæc eleemosynæ datio tunc est valida ergo a pari. Actus, quo intendis ducere *Bertham* ut affectam

hac vel alia qualitate, est quidem indivisibilis entitativè & in sua tendentia, non verò objectivè, ita ut indivisibiliter nolis Bertham, nisi omnis qualitas tibi repræsentata in ea existeret, ut patet in priori exemplo de paupere.

Dico 2. *Metus* gravis, iniuste incassus, & directè ad extorquendum Matrimonium, irritat Matrimonium.

2. At probabilius Jure tantum Positivo Humano. Pars prior supposita [ex tit. de his, quæ vi] notitiâ, quid sit metus, quando absolutè aut respectivè gravis, etiam reverentialis, & quando iniuste incassus, probatur manifestè ex c. 14. 15. 28. h. t. & c. 2. de eo qui duxit. eo quod talis metus tollat consensum spontaneum, quem tamen consensum spontaneum, seu à talimatu liberum, dicta jura requirunt ad valorem Matrimonii; quia, ut ajunt eadem jura, sic extorta Matrimonia infelices sortiuntur exitus. Pars posterior, quam tenet communior cum Suarez & Sanch. l. 4d. 8. & 14. sva-
detur 1. ex eo, quod Jus Naturale ad valorem contractuum c. 2. de his quæ vi. l. fin. C. cod. plus non requirat, quàm consensum simpliciter voluntarium & liberum

liberum, atque titulum: sed consensus, metu quocunque extortus est adhuc simpliciter voluntarius ac liber, quamvis non sit spontaneus; quia contracta voluntas est voluntas l. 21. §. quod met. caus. & voluntas interna per quascunque minas potentiae creatae absolutè cogi nequit: titulus autem est traditio juris in corpus, quam facit metum patiens. 2. Exinde, quod tale Matrimonium nec sit invalidum ex defectu consensûs; aliàs etiam irritaret metus gravis iustè incussus v. g. à Iudice Ecclesiastico, censuram excommunicationis minitante, nisi quis ducat sponfam, cui liberè ac sponte promisit Matrimonium; nec ob intervenientem injuriam injustè metum grave ineventientis; aliàs etiam metus levis injustè incussus, vel dolus decipientis in qualitate, v. g. fingentis se virginem divitem &c. redderet invalidum; quod nemo dixerit.

Dixi, incussus directe ad extorquendum Matrimonium; si enim ex alia causa metus est incussus injustè, v. g. si semperius injustè detinet Titium in carcere vel injustè impedit a consecutione praedicti. Titius verò ad evitandum carcerem,

rem, vel ad consequendum prædium, adque redimendam iniquam vexationem offert ad d. ce. dam Sampsonii filiam in coniugem, eamque ducit, gravis est controversia, an talè Matrimonium valeat. Aliqui cum Carl. de Lugo, & nuperrime P. Placidus Böckn *h. t. p. 2. num. 49*: negant: communior autem, imò, ut ait Parez, *communissima*, atque *certissima*, ut v. et Sauch *l. 4. d. 12. n. 3.* affirmat. Probatur 1. negativè, quia nullitas nec ex ratione infertur, nec ex Jure, quòd in *cit. cc.* loqui videretur de metu directè ad obtinendum Matrimonium illato, consequenter non est extendendum ad metum ex alia causa incussum, utpote exorbitans & recedens à iure naturali. 2. Positivè, quia SS. Canones, quando irritant Matrimonia per vim [scilicet conditionatam & moralem, h. e. per metum] extorta, non irritant propter vim qualemcunque, sed propter vim injuriosam ex intentione Matrimonii extorquendi, per quam minuitur libertas Matrimonii: secus ex alio fine; quàm ad extorquendum Matrimonium, illata non dirigitur ex intentione inferendis ad extorquendū

Matrimonium: ergo. Sicut igitur nemo dicit fœminæ vim inferri in pudicitia ab eo, qui illam spoliare nititur bonis fortunæ, illa verò ad hoc malum vitandum se offert ad impura; vel si bonis exuta postmodum vivat impudice, & turpi se quæstu alat: ita nec vim Matrimonio, aut hujus libertati, facere censendus est, qui injustè vexat fœminam, si hæc ad hanc vexam evitandam se ad Matrimonium offerat, & illud velut medium se liberandi sponte eligat.

- 39 *Objic. 1. In can. 22. caus. 22. q. 4.* approbatur Matrimonium cujusdam Hubaldi, licet interveniente metu & juramento contractum: ergo metus, si item si accessit juramentum, non irritat Matrimonium. 2. *Ille cc. ex quibus probavimus nullitatem Matrimonii meticulosi, jam supponunt nullitatem, non primum statuunt: ergo jure, SS. Canones antegresso, consequenter Naturali, est invalidum; præsertim 3. quia SS. Canones fundantur partim in defectu consensus. cum locum non habeat consensus, ubi metus vel coactio intecedit, ut habet textus in c. 14. cit. partim in periculo infelici*

cis exitus, qui de noctis solet nuptiis pro-
curare c. 14. et. quia in periculo vio-
landæ fidei conjugalis, non servandæ
secretat s. individuae & . quæ rationes
proben nullitatem à Jure Naturali in-
cussam . 4. Si Jus Nat. rale non ir-
ritasset Matrimonia per metum & in-
juriam extorta, Natura non satis pro-
vidisset metum passis, cum permitte-
ret eos indissolubiliter alteri injuriam
inferenti obligatos. 5. Eædem ratio-
nes pugnant in Matrimonio, quòd
interv. niente gravi metu contrahitur,
sive metus directè ad illud extorquen-
dum inferatur, sive non; ergo. 6. In
d. c. 14. non est sermo de casu, quo
metus fuit incussus directè ad Matri-
monium obtinendum, & tamen istud
pronuntiatur nullum; ergo, licet me-
tus ex alio fine, quàm ad extorquen-
dum Matrimonium, sit incussus, il-
lud tamen est invalidum.

R. ad 1. Ibi approbatur Matrimoni-
um non jam contractum per metum,
sed cessante metu libere contrahendū
de novo, ad quod tenebatur aliunde
ille Hubaldus, ut honestaret concu-
binam. Iuramentum Matrimonio ad-
jectum prorsus nihil facit, quia, ut-

Tta

pote

pote assertorium, rueret ruente Matrimonio tanquam principali. Ad 2. *Trans. ant. N. Conf.* nam illud Jus sacros Canones antegressum, non est Jus Naturale, sed vel consuetudo aut traditio Ecclesiæ, vel aliquod vivæ vocis Oraculum. Ad 3. fundantur quidem in defectu consensus spontanei, quem Jus Ecclesiasticum requirit non verò in defectu consensus simpliciter liberi & voluntarii, quem Jus Naturale exigit. Infelices exitus, & mala, quæ ex coactis nuptiis timenda sunt, non sufficiunt ad annullandum Matrimonium Jure Naturali, quia alias deberet Matrimonium quoque dici de Jure Naturali invalidum, si metus justè fuit incussus, cum faciat etiam nuptias invitas & coactum Matrimonium, minuatque libertatem. Ad 4. Natura satis providit metum passis, quòd legitimo & Ecclesiastico Magistratui dederit potestatem irritandi (uti de facto irritavit) Matrimonia metu injustè extorta. Ad 5. *Trasm. ant. N. conf.* quia nec propter paritatem vel identitatem rationis extendenda est lex odiosa (qualis est lex irritans) & à Jure Naturali recedens

DE MATRIMONIO. 661

dens. Dein etiam *ant.* negatur; quia ratio irritandi fuit vis injuriosa Matrimonio & ejus libertati facta, qualis non est, si non ad extorquendum Matrimonium inferatur, sed ex alia causa, uti notavimus. Ad 6. *N. ant.* quia ibi Pontifex jussit puellam in loco tuto sequestrari, quam duo volebant sibi Matrimonio jungi, donec lis finiretur, ne ex timore diceret sibi placere, quod odit, nempe nuptias, ex quibus invitis infelix sequi posset exitus: ergo ibi est casus de metu directè Matrimonium respiciente vel intendente.

Quæres quomodo purgetur metu, seu nullitas Matrimonii metu initi sa-
netur? R. Per consensum sublato metu sponte positum, & vel verbis vel factis expressum. Imo & per cohabitationem spontaneam ac diuturnam, vel per copulam sponte habitam: inde enim præsumitur consensus, & saltem pro foro externo Matrimonium censetur revalidatum, per c. 21. & c. 30. h. t. modo altera Pars adhuc continuet suum consensum, & Pars metum passa sciat Matrimonium fuisse nulliter contractum; si enim putaret, validè

validè contractum fuisse, esset in errore, consequenter non poneret novum consensum; cum nihil tam contrarium sit consensui, quàm error. l. 15. ff. de iurisd. omni. Jud. & nihil volitum nisi præcognitum.

- 4^o Dico 3^o *Raptus*, prout est violentæ personæ abductio de loco in locum in matrimonii ineundi causa, & adhuc positæ in potestate raptoris, dirimit Matrimonium juxta Tridentinum. 24. c. 6. de res. Matr. ibi: d. cernit Sacerdos Synodus. inter Raptores & Rapta, quamdiu ipsa in potestate Raptoris manserit, nullum posse consistere Matrimonium. Quod si Rapta à Raptores separata, & in loco tuto ac libero constituta, illum in matrimonium habere consenserit, eam Raptor in uxorem habeat. Dein statuit graves poenas in Raptores & auxiliares, quæ ibi legi possunt. Dixi in definitione Raptus. 1. *Violenta*, sive violentia sit physica per injectionem manuum, sive moralis per graves minas & metum. 2. *Abductio de loco in locum*, nempe moraliter diversum; non enim sufficit, si persona abducatur violente, v. g. de platea in locum communem, vel de domo in domum.

eadem vicinia &c. Sanch. & alii. 3. *Persona*, non solum fœminæ, & quidem qualiscunque fuerit, etiam inhoneste vivens, sed etiam maris: nam communior & verior sententia docet impedimentum Matrimonii etiam contrahi, si fœmina rapiat virum vel adolescentem, quia æque talis Raptus aufert libertatem Matrimonii (quæ fuit ratio Tridentini) ac si vir rapiat fœminam. Sicut propterea impedimentum Metus est reciprocum, & datur quoque in casu, quo fœmina viro infert metum. Id valde controversum est, an incurratur impedimentum Raptus, si quis rapiat propriam sponsam, quæ prius libere ac sponte sponsalia cum Raptore contraxerat; quia ipsamet jam prius sibi ademit libertatem moralem ad Matrimonium. 4. *Matrimonii in eâ causa*; & hinc non sufficit, si fœmina rapiatur ex alio fine, v: g. exercendæ libidinis causa, vel eam spoliand; quia vis non inferitur Matrimonii libertati; cui Tridentinum principaliter consultum voluit. 5. *Et adhuc posita in potestate Raptoris*, et si sponte consentiret in Matrimonium.

670 LIB. IV: TITULUS I.

nium: si autem, postquam in loco tuto, & extra potestatem Raptoris constituta est sponte consentiat in Matrimonio, id valeat. Ex quibus apparet, raptum, prout est impedimentum Matrimonii, in quibusdam differre à Raptu, ut est species luxuria; & à Legibus punitur, qui sic definitur: est *violenta ab alio jamina, h. nepe vivens libitatis exercenae causa*, sive deinde violentia moderatur ipsi fornicatæ; sive parentibus, aut alijs, quorum illa potestati subest. Quas habeat penas, indicativi in meo pleniori Candidato h. t. n. 118.

42 Quæres an quoque Sponsalia de futuro iusta inter R. prorem, & Raptam, adhuc in illius potestate constitutam, sint nulla? R. Probabilius valent. F. Wiefner tit. de Raptor. n. 15. contra communioem. Ratio, quia dispositio Tridentini Matrimonii, irritantis, est correctoria juris Antiqui. c. 6. & fin. de Raptor. & simul poenalis: ergo non est extendenda ad sponsalia, de quibus Trid. nihil dicit præsertim cum non subsit eadem ratio; & longè major esse debeat libertas Matrimonii (utpote indissolubilis; si semel

si sen
Spon
posu
desi
metu
trin
tum

Di
ac d
tunc
clia
li (se
na;
cissa
non
hit
étian
valid
casu
ad si
nens
re co
juria
conv
sus v
ptias
com
prax
dia i

si semel validè sit contractum] quàm Sponsalium, quæ variis modis solvi possunt. Ex ejusmodi causis etiam dissolvimus supra valorem Sponsaliū metu injustè extortorum: licet Matrimonium non subsistat taliter extortum.

Dico 4. *Disparitas cultus*, seu dispar⁴³ ac diversa Religio contrahentium, tunc dirimit Matrimonium Jure Ecclesiastico, quando fidelis cum infideli (seu Christianus cum non Christiano, v. g. cum Ethnico, Judæa, Turcisa &c. vel vicissim Christiana cum non Christiano Ethnico &c.) contrahit Matrimonium. In o 2. dissolvit etiam à duobus infidelibus jam prius validè contractum & consummatum, casu quo unus conjugum se convertit ad fidem Catholicam, alter verò manens in infidelitate non vult cohabitare converso, vel saltem non sine injuria in Christum, vel sollicitatione conversi ad peccatum, modo conversus velit dissolvere, & ad novas nuptias transire. Pars I. est certa ex communi sensu D D. traditione & praxi Ecclesie, hujusmodi Matrimonialia in novo Testamento habentis propriis.

irritis. Textus autem Juris positivi Humani non extant. Pars 2. colligitur ex textu S. Pauli 1. Cor. 7. ut unanimiter tum à DD. & SS. PP. tum à Pontifice in c. 7. de divor. explicato. qui sic sonat: *quodsi infidelis discedit, discedat non enim servituti subiectus est frater vel soror in huiusmodi.* Sed contra primam partem *Objic.* Non solum in Veteri Testamento viri & foeminae fideles, & probitate insignes, contraxerunt cum Infidelibus, uti Jacob, Joseph, Moyse, Esther &c. sed etiam in Novo, uti S. Cæcilia, S. Monica, Chlotildis Regina Galliae &c. ergo talia Matrimonia sunt valida, imò & licita. R. In antiquo Testamento ex gravi causa & speciali Dei instinctu, non aliter, licite cum infidelibus contraxerunt illi viri sancti & Esther. valide autem etiam sine causa gravi &c. quamvis non licite ob periculum perversionis propter cohabitationem cum Infidelibus. In Novo autem Testamento & illicitè propter eandem causam, & invalide, contrahunt per se. Interim tamen vel ex dispensatione Ecclesiae, vel ex speciali Dei instinctu & permissione propter spem conversionis.

sonis Infidelium, & validè & licite Matrimonium cum viris Infidelibus cistæ sceminæ consentur contraxisse.

Quæres, quid sentiendum de Ma-⁴⁴trimonio, quòd contrahit Catholicus cum Hæretica, vel Catholica cum Hæretico, ut in locis, ubi Hæretici vivūt immixti Catholicis, frequenter contingit. 1. Certo est validum. 2. Licet adjiciatur pactum de parte prolium educanda in hæresi. 3. Ordinarie tamen graviter illicitum. 4. Semper autem, si præfatum pactum adjiciatur expresse, vel tacite ex consuetudine. Communis quoad membra omnia. *Primum* probatur tum negativè, quia non reperitur Jus irritans, tum positivè ex praxi Ecclesiæ, hujusmodi Matrimonia sustinentis. *Secundum* eodem modo; nam & Matrimonia cum prædicto pacto inita [quòd ordinarie tamen, saltem ex usu & conventionione tacita, adjicitur] permittunt Episcopi, utique non ignaro Pontificè, nec separari curant ejusmodi conjuges; ad quod omnino sub gravi peccato tenerentur, nisi Ecclesia haberet pro validis hujusmodi Matrimonia. Unde non possum non innuere, quod

quod P. Fran: Schmier. *de sponsal. & Matrim.* p. 3. c. 5. n. 57. primus hoc pactum pro novo impedimento dirimente nuper habuerit sine ulla auctoritate DD. *Tertium ex Jure tam positivo can. 15. 16. caus. 28. q. 1. Et c. 14 de Hæretic. in 6.* quam ex Jure Naturali propter manifestum periculum perversionis, si non conjugis Catholici saltem liberorum, in fide & bonis moribus, quodd ordinarie adest teste experientia. Accedit, quodd Apostolus Hæreticos jubeat devitari, & Matrimonii Sacramentum, si contrahatur cum Hæretico, ministretur indigno. Interim tamen licitum per accidens in casu extraordinario esse potest Matrimonium Catholici cum Hæretica, vel vicissim, nempe tunc, quando ex una parte moraliter certum est, nullum fore periculum scandali, perversionis gravium & perpetuarum dissensionum &c. & simul cavetur, ut omnes proles educantur in fide Catholica: ex altera verò gravis apparet ratio, v. g. spes certa vel convertendi conjugem ad veram Fidem, vel sopiendi inimicitias, vel conservandi pacem & tranquillitatem publicam &c. vel

vel si in
conjug
raro co
citum e
defend
tione,
parent
Deo &
non d
quapr
busCa
pia, al
Obj
Oecu
dicitu
cum
Germ
monia
sine
piscop
confu
licita
l. 7. c
ciatu
contr
est in
sed p
mella
duca

DE MATRIMONIO . 693

vel si inter Catholicos non reperiatur
conjugis paris conditionis. Quæ quia
raro concurrunt, ideo quoque raro li-
citur erit talè Matrimonium n. *Quarta*
defenditur à plerisque omnibus ex ra-
tione, quod Jus Naturale ac Divinum
parentes obliget, ut omnes liberos
Deo & ad æternam salutem educant,
non diabolo & ad interitum animæ:
quapropter ejusmodi pacta ab omni-
bus Catholicis DD. censentur esse im-
pia, abominanda, & irrita.

Objc. 1. In can. 72. Synodi sextæ
Oecumenicæ irritum & dissolvendum
dicitur Matrimonium inter Hæreti-
cum & orthodoxam initum. 2. In
Germania passim celebrantur Matri-
monia à Catholicis cum Hæreticis
sine ulla dispensatione aut licentia E-
piscopi, nemine reclamante: ergo per
consuetudinem reddita sunt ordinarie
licita, uti existimant Azor, & Sanch.
l. 7. d. 72. n. 5. 3. Si Matrimonio adji-
ciatur conditio vel pactum, quod est
contrà bonum prolis, Matrimonium
est invalidum, *c. fin. de condit. apos.*
sed pactum de parte prolis v. g. fæ-
miellarum, si Mater sit Hæretica, e-
ducanda in hæresi & contra bonum
prolis

prolis: ergo: R. ad 1. Ille canon non est Synodi sextæ, sed post illam a quibusdam Episcopis apud *Trullum* palatium Regium, congregatis fabricatus qui canones *Trullani* à Sergio Pontifice sunt aperte reprobati. Ad 2. *N. conseq.* quavis enim fortè in locis, ubi Hæretici degunt immixti Catholicis, legi Ecclesiasticæ sit præscriptum contra Jus tamen Naturale. quod concurrit, nihil potest consuetudo. Dein, licet consuetudo apud plebeios & inferioris conditionis homines sustulerit petitionem dispensationis, apud Principes tamen, qui solent petere licentiam à Pontifice non sustulit, fors ideo quia majora ex horum, quam plebeiorum, Matrimoniis cum Hæreticis oriri possunt incommoda. Ad 3. *dist. maj.* Si adjiciatur conditio vel pactum quod est contra bonum prolis Naturale, & sic repugnat substantiæ Matrimonii. *C. ma.* Quod est contra bonum prolis spirituale, & substantiæ Matrimonii non repugnat. *N. ma.* & sic distincta *min. N. conf.* conditio repugnans substantiæ Matrimonii, & bono prolis Naturali foret, si conjuges id paciscerentur, ut positivè evitetur ge-

neratio
conditi
bono p
tur sub
essenti
am, sal
quos g
nō vere
proliu
tum.
Catho
randu
gica &
Hære
canda
tiam
nullu
tque
Dic
flatis
ex sp
invali
ex de
Matr
dum
jugis
munt
caus.

neratio prolis vel educatio. Si verò conditio vel pactum repugnet tantū bono prolis spirituali, non adversatur substantiæ Matrimonii: nam hæc essentialiter dicit obligationem mutuan, saltem radicalem, ad actus, per quos generari & educari potest proles, nō vero ad refectionem bonam & sanctam prolium; aliis etiam conditio vel pactum, quod adjiunt ambo conjuges Catholici, de prole educanda ad furandum, ad impudicitiam, in arte Magica &c. vel quod adjiunt conjuges Hæretici formāles de omni prole educanda in Hæresi, esset contra substantiam Matrimonii, illudque faceret nullum; quod nemo admittit, & utique nec P. Schmier.

Dico 5. *Impedimentum publicæ honestatis* oritur ex Matrimonio Rato, seu ex sponsalibus de præsentī, 2. Etiam invalidis, modo non fuerint invalida ex defectu consensus. 3. Dirimitque Matrimonium usque ad quartum gradum inclusive cum consanguineis conjugis desponsati vel desponsatæ, Sumuntur hæc ex *can. 11. 12. 14. 15. cons. 27. q. 2. c. 3. 3. x. & c. un. h. t. in 6. c.*

in 6. c. 8. de consangu. Quamvis enim dicta Jura non ita clare & explicite loquantur [excepto forsan can. 15. cit.] c. Matrimonio Rato, plerique tamen omnes etiam intelligunt de hoc propter majoritatem rationis, eo quod arctior animorum conjunctio oritur ex Matrimonio Rato, quam ex Sponsalibus de futuro, propter quam ex Sponsalibus dicta Jura introduxerunt impedimentum publicæ honestatis. Et quamvis quartum gradum non determinant; quia tamen c. 8. c. t. eundem determinat in affinitate, ad cujus imitationem oriri videntur dictum impedimentum ex Sponsalibus, idcirco communiter illud ad quartum usque gradum extendunt DD. Quia vero Tridentinum sess. 24. c. 3. de Ref. Mar. ubi hoc impedimentum restrinxit ad primum gradum, & illud oriri nolle ex Sponsalibus ex quocunque capite invalidis, uti n. 16. docuimus, & simul explicavimus naturam impedimenti publicæ honestatis, loquitur tantum de Sponsalibus de futuro, idcirco hoc impedimentum ex Sponsalibus de præsentitortum manet adhuc sub dispositione Juris antiqui, & oritur etiam

De U
etiam
d. lect
que u
clarat
num a
lex c
da.

De

1. Q
2. 3.
3. val
4. M
5. V

I My
Idici
dno
comp
que a
voca
spon
de fu
que a

DE DESPONSATIONE IMPUBERUM 605
 etiam ex his ex alio capite, quam ex
 defectu consensus, invalidis, dimittit-
 que usque ad quantum gradum, ut de-
 claravit S. Cons. V. in *Cons. Romanum*
 anno 1568 & ratio probat; cum
 lex correctoria juris non sit extenden-
 da.

TITULUS II.

De Desponsatione Impuberum.

SUMMARIUM.

1. Quinam dicantur Impuberes: Et quid sit malitiam supplere aetatem?
2. 3. Sponsalia ante septennium inita non valent.
4. Nec Matrimonium ante pubertatem Legalem vel Naturalem.
5. Valet tamen in vim Sponsalium.

Impuberes de Jure dicuntur mares, qui i-
 ndicium quartum, & semella, quæ
 duodecimam ætatis æquum necdum
 compleverunt. Post hanc ætatem us-
 que ad annum 25. ætatis completum
 vocantur *Puberes*, vel *Minores*. Per de-
 sponsationem intelliguntur Sponsalia tam
 de futuro quam de præsentī. Hic ita-
 que agitur de ætate requisita tam ad
 Un Spon-

Sponsalium [non pe de futuro] quàm Matrimonii valorem, adeoque de *Impedimento Ætatis*. Tam in hoc, quàm in illis, dicitur subinde *malitia supple- re defectum ætatis*, sed in diverso sensu; in ordine ad Sponsalia id nihil est aliud, quam si ante tempus à jure præscriptum adsit sufficiens usus rationis nimirum ante septennium: in ordine ad Matrimonium verò, si ante tempus huic præscriptum, scilicet 14. vel 12. ætatis annum (quæ est *pubertas Legalis*) jam adsit non solum sufficiens usus rationis, sed etiam potentia ad generandum, seu ad copulam perfectam se jam prodat: & hæc est *pubertas Naturalis*.

Dico 1. Sponsalia ante septennium physice completum inita probabilius non valent, licet prius se prodat sufficiens usus rationis, adeoque in Sponsalibus malitia non supplet defectum ætatis. 2. Ico tamen completo, si usus rationis & judicii discretio adsit, statim valent. 3. Non tamen ita efficaciter, ut adepta pubertate resiliiri libere non possit ab illo, qui in pubertate contractit, icet durante impubertate potestas resiliendi non detur. Pars 1. quàm tenent Abb. Fachin. Engel, König, & alii multi contrà Sylvest. Tann. Pont.

Pirrhing,

DE DE
Pirrhing
batur t
ff. de
contra
annis.

4. 5. co
comple
atqui,
Et req
actus,
Testan
brati
giola
non ob
turitas
judicii
bentes
tur in
sent,
ciden
subsit,
ges a
nate
ptione
non a
& dif
vem c
culum
debiti

DE DESPONSATIONE IMPUBERUM 697

Pirhing, & alios pariter multos, probatur tum ex Jure Civili, quod l. 14. ff. de Sponsal. requirit, ut Sponsalia contrahentes non sint minores, quàm septē annis. Tum ex Jure Canonico, quod c. 4. 5. x. & c. un. h. t. in 6. adhibet verba compleset, & compleverat septennium: atqui, quando Jura absolutè & indistinctè requirunt certam ætatem ad aliquos actus, v. g. ad Professionem Religiosam Testamenta &c. isti actus antea celebrati non valent, v. g. Professio Religiosa ante 16. ætatis annum completū non obstante, quod jam prius adlit maturitas Ingenii, prudentia, & discretio judicii. Adde, quod leges tam prohibentes, quàm irritantes, quæ fundantur in præsumptione generali, non cessent, etsi in uno vel altero casu per accidens subsistat, quod non adesse, vel non subsistat, quod adesse præsumunt: sed Leges ad Sponsalia septennium determinate exigentes fundantur in præsumptione generali, quod ante septennium non adlit certo sufficiens usus rationis & discretio ad contrahendam tam gravem obligationem, consequenter periculum generale sit, ne propter defectū debiti consensus Sponsalia essent nul-

la, vel saltem incerta; ac proin facile possent oriri ferudes, vel confusio, si certa etas non esset determinat: ergo, licet in particulari casu usus rationis adsit, & periculum invalidorum deliciente consensu Sponsalium, confusio, aut fraudis absit, ceteræ Leges non cessant. Consensum tæc loquide per claram decisionem Innoc. III. qui in c. 13. h. t. sic ait: *interloquendo pronuntiamus, inter juvenem & puellam nec Matrimonium nec Sponsalia se contrahere cum constet, puellam nondum ad septennium pervenisse.* Pars. 2. per se liquet; quia nec Jus Naturale plus requirit. Pars 3. habetur in c. 7. & 8. h. t. ut nimirum major sit libertas in re tam ardua, ad quam in impubertate, adeoque nondum satis firmiter & valido iudicio, se obligaverunt. Deberet autem pubertatem adeptus illico & in continenti resiliire, v.g. intra triduum. arg. 1. fn. C. de Subsecus Sponsalia ratificasse censetur, ut habet communis. Interim tamen P. Fr. Schmier de Sponsal. n. 3. c. 2. l. 1. n. 16. indulget ius resiliendi tam diu, quam diu verbis factis non fuerint confirmata Sponsalia, nec altera Pars eorum impulsionem petierit; cum ius non

deter-

De U

deter

qua

Ob

ut a

acon

L. em

niam

tum.

plem

quæ

d em

licet

istud

3. S

requ

mitu

ilte

Spon

tur

senti

tract

separ

cæ l

runt

sunt;

pter

da, s

dictu

quo.

DE DESPONSATIONE IMPUBERUM 699

certamina venit tempus ad resiliendum
quod tria mihi non displicent.

Obje. 1. Parum pro nihilo reputatur, 3
ut ait axiomata iuridicalia. & proxime
adtingendus habetur per secundo arg.
1. result. ff. de Testam. l. 1. Ergo septen-
nium non debet esse physice comple-
tum. 2. Ultima dies habetur pro com-
pleta, ut patet in fictione Testamenti,
quae permittitur impuberi, qui ultimam
diem annorum pubertatis inchoavit.
licet nondum compleverit: ergo nec
illud septennium debet esse completum
3. Septennium à jure ideo praesum-
requitur, quia in hac aetate praesu-
mitur adesse usus rationis: ergo, si
ille citius adesse non soletur, valebunt
Sponsalia 4. In c. 3. de Sponsal. jube-
tur juvenis, qui post Sponsalia de prae-
senti cum puella nondum septenni con-
tracta duxit illius consensum, ab hac
separari propter impedimentum publi-
cae honestatis: ergo illa Sponsalia fue-
runt valida, quia usus rationis jam ad-
fuit: nam si ille nondum adfuisset, pro-
pter defectum consensus fuissent invali-
da, atque propterea non produxissent
dictum impedimentum de jure anti-
quo. R. ad 1. illa axiomata habent lo-

cum

cum in iis, in quibus certum tempus, vel ætas à Jure non est determinata. Ad 2. *dist. ant.* in causa mere favorabili, qualis est factio Testamenti. *Transf.* In causa non mere favorabili, sed tali, in qua simul imponitur grave onus vel obligatio, uti est contractus Sponsalicius, per quem inducitur magna obligatio, & simul onus seu impedimentum publicæ honestatis. *N. ant. & cons.* Ad 3. Si Jus aliquid universaliter præsumit, universaliter procedit, neque cessat lex irritans in tali præsuppositione generali fundata, effi in casu particulari adsit, quod Jus generaliter præsumit abesse, uti ante septennium præsumit generaliter nondum adesse usum rationis. Ad 4. in casu dicti c. 3. fuit dubium, an Sponsalia post septennium non fuerit ratificata per factum seu copulam attentatam: quia Pontifex addit hæc verba, *ex humana fragilitate forsitan tentaverunt, quod non complere potuerunt*, atque ideo in dubio tutiorem partem elegit, non autem decidit, nec habuit pro certo, quod impedimentum publicæ honestatis fuerit ortum ex Sponsalibus cum nondum septenni initis.

Dico 2. Matrimonium ante completos pubertatis annos contractum non valet,

DEED
valet,
sæpiu
tia ad
t'oue
tas ta
Matr
factu
c. 3.
de M
berta
dum
rand
pote
p-di
de F
Q
trahu
at vi
bet.
in 6
tatu
vel
possi
juxt
leat
9. ff
salia
nisi
rem
tior

DE DESPENSATIONE IMPUBERUM 701
valet, nisi iam prius, ut apud feminas
saepius contingere potest, ad sit poten-
tia ad copulam de se aptam ad genera-
tionem pro is, adeoque sufficit puber-
tas tam Naturalis quam Legalis & in
Matrimonio malitia potest supplere de-
fectum aetatis. Communis & certa ex
c. 3. 6. 9. 10. 11. h. t. Consonat pr. *Inft.*
de Nupt. Si tamen adsit Legalis pu-
bertas, valet Matrimonium, licet nec-
dum adsit potentia proxima ad gene-
randum, vel ad copulam, eo quod im-
potentia, nisi sit perpetua, non sit im-
pedimentum dirimens. per c. 5. *Et fin.*
de Frigidis.

Quæres, an Matrimonium, quod con-
trahunt impuberes invalide non habe-
at vim Sponsalium de futuro? R. ha-
bet. c. fin. h. t. c. un. § *idem quoque eod.*
in 6. quia Ius præsumit, & interpre-
tatur voluntatem impuberum, quod
velint saltem contrahere, quo modo
possunt. nempe Sponsalia de futuro,
juxta illud, si actus non valeat, ut ago, va-
leat meliori, quo potest modo, per l. 27. §
9. ff. de *Pañ.* Excipe, nisi expresse Spon-
salia excluderent, & determinate non
nisi Matrimonium contrahere intende-
rent; quia actus non valent ultra inten-
tionem agentium: & tunc subintrat ali-

ud

ud axioma, quod voluit non potuit, & quod potuit non voluit, c. 23. de offic. deleg.

TITULUS III.

De clandestina Desponsatione, S U M M A R I U M,

1. Quid sit Matrimonium clandestinum.
2. 3. Sine præsencia Parochi &c. non valet.
4. 5. Valet tamen apud Hæreticos Germaniam.
6. An valeat, si Catholici contrahunt in loco, ubi Tridentinum non acceptum?
8. Qualis debeat esse Parochus assistens Matrimonio?
9. Et quales esse testes præter Parochum?
10. Quis sit Parochus respectu Paganorum, & Militum?
11. Quæ sit pena clandestine contrahentium, & Parochi non proprii assistentis?
12. 13. Matrimonium sine prævis Denuntiationibus valide, at non licite contrahitur.
14. Quis dispense in Denuntiationibus?
15. Quæ sit pena sine iis assistentium, & contrahentium?
16. Benedictio nuptiarum an & quando impertienda?

Clandestina desponsatio, de qua hic agitur, non denotat Sponsalia clam inita, sed Matrimonium clam, seu sine

DE CLANDESTINA DESPONSAT: 703
si sine sollemnitatibus à jure requisitis,
contractum. Duplex autem præscri-
pta est sollemnitas, nempe *intrinseca* &
substantialis, quæ requiritur ad valorem
Matrimonii, atque consistit in præsen-
tia Parochi & aliorum vel trium testi-
um; quæ sollemnitas si non adhibeatur,
Matrimonium dicitur absolute, & sim-
plicitè clandestinum; dein sollemnitas ex-
trinseca & accidentalis, quæ requiritur
ad licentiam Matrimonii, atque consi-
stet in præviis declarationibus, quæ
sunt proclamationes futuri Matrimonii
eum in finem faciendæ, ut, si quis sciat
impedimentum inter contrahere vo-
lentes, illud manifestet Parocho &c:
& in benedictione sacerdotali nuptiarum,
quæ sunt ceremoniæ & preces
sacræ in actuali copulatione sponserum
faciendæ à Sacerdote assistente ad im-
petrandas novis conjugibus ampliores
gratias ad onera Matrimonii facilius
sustinenda, & ad sebolem Christiane e-
ducandam; quæ sollemnitas si non ad-
hibeatur, vocatur Matrimonium clande-
stinum secundum quid. De cætero per
Matrimonium clandestinum simpliciter
prolatum ordinariè intelligitur clande-
stinitas prima, quæ est impedimentum
dirimens. De qua proin.

Dico

2 Dico I. Matrimonium, quod Catholici contrahunt non in facie Ecclesiæ, seu sine præsentia proprii Parochi (vel alterius sacerdotis cum licentia Parochi) & duorum vel trium testium, in locis, ubi Tridentinum fuit promulgatum, nec usu contrario abrogatum, hodie est invalidum. Communis omnium Catholicorum & certa ex Tridentinæ sess. 24. c. 1. de res. Matrim. ibi Qui aliter, quam præsentia Parochi, vel alio sacerdote de ipsius Parochi, seu Ordinarii licentia, & duobus vel tribus testibus Matrimonium contrahere attentabunt, eos Sancta Synodus ad sic contrahendum inhabiles reddit: & huiusmodi contractus irritos & nullos esse decernit &c: Et hoc decretum iussit eadem Synodus in singulis Parochialibus Ecclesiis publicari. Igitur Matrimonia dicto modo clandestina, quamvis jam olim fuerint illicita iure Ecclesiastico per can. 1. seqq. caus. 39. q. 5. hodie propter decretum Tridentini etiam sunt invalida. Ratio irritandi fuit generale periculum, ne quidam conjugem clandestine & valide ductam rursus repudient, & aliam in facie Ecclesiæ ducant, atque sic in perpetuis adulteris vivant, non sine gravi animarum & boni publici detrimento.

annum

De C
mento
specte
in pra
eius
rat, i
rochu
morit
blnam
actus
tiali
non e
existe
dentin
autem
Polou
lispro
cæ an
prom
Holla
gii c
Galli
tame
anno
2. S.
garia
ut ta
289.
in A
Prusi

DE CLANDESTINA DESPONSAT: 705
mento. Cum igitur hæc lex irritans
spectet bonum publicum, & fundetur
in præsumptione generalis periculi, ab
eius observatione nec ignorantia libe-
rat, nec necessitas privata. ut si Pa-
rochus esset absens, vel mortuus, &
moriturus v. g. vellet ducere concu-
binam ad legitimandas proes; eo quod
actus sua forma & to omnitate substan-
tiali carens semper sit nullus, quasi
non esset gestus; sicut homo nequit
existere sine anima Dixi, in locis ubi Tri-
dentinū fuit promulgatum: promulgatum
autem est in Hispania, Lusitania, Italia
Polonia & Catholica Germania, atque in
his provinciis, quæ adhuc erant Catholi-
cæ anno 1564. quo confirmatum &
promulgatum est Tridentinum, uti in
Hollandia Zeelandia Frisia, & aliis Bel-
gii confederatis Provinciis, item in
Gallia, licet non initio, posterioribus
tamen temporibus, & ut aliqui volunt,
anno 1602. vid. P. Wex de Sponsal. tr.
2. §. 4. num. 24. atque nuper in Hun-
garia sub Eminent. C. d. de Colomtsch
ut testatur P. Kugler. de Matrim. n.
289. Econtra promulgatum non est
in Anglia, Suecia, Dania, Saxonia,
Prussia, Pomerania &c.

Obijci.

Obije. 1. In can. r. cit. Evaristus
 Pœa clauularia Matrimonia vocat
 adulteria, fornicationes: ergo iam
 ante Tridentinum fuerunt nulla. 2. Ante
 Tridentinum non erat iuxta desponsatio clandestina, quando aderat
 iuxta causa, v. g. periculum gravis de
 mini, vel Matrimonium non habuisse iuxta
 diendi: ergo nec hodie erit invalida,
 ubi iuxta interuent causa, vel necessi
 sitas privata; alius 3. Matrimonium
 foret nullum, si locus dñi, v. g. per
 annum caretet proprio paroco, vel
 ad eum, aut ad Episcopum tutus non
 pateret accessus: quod esset nimis dif
 ficile. R. ad 1. Evaristus addit, nisi
 voluntas propria suffragauerit: ergo non
 propter clandestinitatem vocavit a
 dulteria, fornicationes &c: sed propter
 defectum legitimi consensus: eo quod
 ejusmodi Matrimonia clandestina per
 copulam fornicariam & ad impuros a
 motes explendos fuerint sepe solam
 in speciem iuxta, & ficto consensu. Ad
 2, N. cons. & parit. quia lex mere pro
 hibens recipere potest interpretationem
 nem ex epulcia, & iuxta causam
 excusantem, non verò lex irritans,
 & aliquid exigens tanquam formam
 substantialem ad actum, quem exi
 stere

DE C
 stere
 Pro ca
 nequ
 quia b
 ex gr
 tramon
 tur Cl
 no 160
 inv. lic
 haberi
 P. W
 ficienn
 tr. 10.

Qua
 corum
 cho C
 vel cla
 tionum
 ipsi vi
 per se
 rus &
 bene
 Ita Di
 Tonne
 Theolo
 P. Ka
 ter Ge
 Zoef. k

DE CLAUDESTINA DESPONSAT: 707
fiere sine sua forma repugnat. Ad 3.
Pro casu, quod Lex passim observari
nequit, etsi irritans sit, non stringit,
quia bonum & necessitas publica ita
exigit. Et de hac Lex, clandestina Ma-
trimonia in tante; sic declarasse refer-
tur Clem. VIII. & Congl. Car. l. an-
no 1603. nempe tunc tantum ea esse
invalida, quando Parochus Catholicus
haberi faciliè potest. P. K. gler n. 299
P. Wex n. 27. Pro in tali casu suf-
ficient alii duo testes. Laym. l. 5.
tr. 10. p. 2. c. 4. n. 7. Zöf. h. t. n. 25.

Quæres an Matrimonia Hæreti-
corum, non contracta coram Pa-
rocho Catholico, sed coram Præcone,
vel clandestine, in locis, ubi Triden-
tinum aliquando fuit promulgatum, &
ipsi vivunt immixti Catholicis, tunc
per se faciliè haberi possit Parochus ve-
rus & Catholicus, v.g. Augustus, Ratis-
bonæ &c. sint valida? R. affirmativè.
Ira Dinn, Gonzal, Esparza, & cum
Tomero, Laym. Staleno in disert.
Theologicæ-Politica c. 4. §§. 4. part. poster.
P. Kugler n. 294. imò communior in-
ter Germanice Scriptores contra l'aga
Zöf. Reiffenstuel & P. Franc. Schmier.

de Spons & Matr. p. 3. c. 5. n. 86. modo Hæretici in tali loco habeant publicum suæ Sectæ exercitium; si enim hoc non habeant, uti v. g. in Bavaria, pro invalidis haberent; cum contractus secundum leges & consuetudines loci debeant celebrari. Et modo modo non subsint Catholico Principi talibus conjugii resistenti, ut in partibus Silesiæ & Moraviæ vicinis, ut bene excipit Stalenus. Probatur 1. illis argumentis, quæ tit. 1. de Spons & Matr. n. 34. adduxi. 2. Ex moralis impossibilitate observationis Tridentini; cum nullus Hæreticorum sine gravibus incommodis coram Catholico Parocho possit contrahere, & pleræque communiter vel ipsam legem Tridentini, vel ea se adstringi, ignorent, imo plerumque putent, sibi illicitum esse contrahere coram Parocho Catholico. 3. Ex communi sensu fidellum, proles ex huiusmodi conjugii prognatas in utroque foro legitimis habentium. 4. Ex praxi Episcoporum, qui huiusmodi conjuges ad fidem Catholicam conversos non separant, nec urgent ad noviter contrahendum, connivente Curia Romana, ut maximè potuit, quando ante 100

circiter

DE C
circiter
eius
cam
si non
nostra
verò
tur P
qui
licitè
nium
non
tim
ci, in
publi
spem
Ob
decla
cont
10. J
Belg
ubi
tener
rea
ma
retic
la
fient
Cath
cora
Conc

DE CLANDESTINA DESPONSAT: 709
circa annos Palatinatus Neuburgi-
cus ad Ecclesiam Romano-Catholi-
cam reversus est. Hæc argumenta,
si non faciant moralem certitudinem
nostræ sententiæ, saltem faciunt eam
verè & practice probabilem, ut fate-
tur P. Gobat, acer Adversarius. At-
qui cit: tit: 1. num. 35. docuimus, quod
licitè ac validè contrahatur Matrimo-
nium cum opinione Juris probabili de
non existentia impedimenti, præser-
tim si hoc sit solum Juris Ecclesiasti-
ci, in quo Ecclesia potest, & propter
publicum bonum censetur tacitè di-
spensare.

Obiic. 1. & principaliter. Exstant
declarationes S. Congreg. Card. in
contrarium: prima fuit data anno 1605
10. Jun. ad Nuntium Apostolicum in
Belgio, sic sonans: *Hæreticos quoque,*
ubi Decretum Tridentini est promulgatum,
teneri talem formam observare, Et propte-
rea ipsorum etiam Matrimonia absque for-
ma Concilii, quamvis coram Ministro Hæ-
retico, vel Magistratu loci contracta, nul-
la Et irrita esse. Alteram refert P. Rei-
ffensuel h. t. n. 141. hujus tenoris.
Catholicus cum Hæretica Matrimoniu-
coram Magistratu Sæculari in loco, ubi
Conc. Tridentinum est receptum, Et Par-
chus

710 LIB. IV. TITULUS. III.
chus commodè haberi, & adiri poterat. con-
iraxit, & postea consummari, sic a. 1603.
S. Congregatio censuit, dictam Matrimonium fuisse nullum. 2. Ex nostra a. 1603.
na sequitur, quod etiam Catholicus
in tali loco contrahens cum Hæreti-
ca, quæ non nisi coram Ministello Hæ-
retico vult contrahere, valdè cele-
brat Matrimonium, sicut incola con-
trahens cum vago se huic accommo-
dare potest, & coram quocunque Pa-
rocho contrahere: atqui hoc videtur
intolerabile: ergo. R. ad 1. Abstrahē-
do, an illæ declarationes habéant om-
nia, quæ Sixtus V. & Gregor. XIV
requirunt [quod necdum probatum
est] dico ad primam, quod data sit ad
unitas Belgii provincias illo tempore,
quo necdum in illis ita invaluerat
Hæresis, & tam liberum ejus exerci-
tium, consequenter quo adhuc spes
erat obtinendi observationem Triden-
tinæ Synodi: nunc autem & ibi sunt
mutatæ circumstantiæ, & contraria
consuetudo nimis invaluit, ut adeo nec
ibi amplius stringat illa declaratio:
multo minus in aliis Hæreticorum pro-
vinciis, pro quibus non est data, sed
ad locum specialem restricta: non e-
nim solent universaliter dari ejusmo-
di decla-

De
di de
loqu
cum
facile
licus
sed
Ad 2
ne v
adiri
non?
lidu
si po
prop
1603
Juris
recte
conf
Pe
ex lo
se co
non
gatu
stinē
figer
um,
caus
ibi i
& c.
pere
juxt

et. con
2. 3. 4.
Matrimo-
doctri
ho'icus
Hæreti-
lo Hæ-
n cele-
a con-
ommo-
que Pa-
videtur
strahē-
eant o-
r. XIV
obatum
a sit ad
tempo-
aluerat
exerci-
nc spes
Triden-
bi sunt
ntraria
deo nec
ratio ;
um pro-
ta, sed
non o-
ejusmo-
decla-

DE CLANDESTINA DESPONSAT: 711
di declarationes. Secunda declaratio
loquitur de Catholico contrahente
cum Hæretica, & quidem in loco, ubi
facile haberi potest Parochus Catho-
licus, de quo casu hic non est sermo
sed de Matrimonio Hæreticorum.
Ad 2. Vel in tali loco commode & si-
ne valde gravi difficultate haberi &
adiri potest Parochus Catholicus, vel
non? Si prius, etiam juxta me inva-
lidum probabilius foret Matrimonium
si posterius, puto illud valere tum
propter declarationem Card. de anno
1603. de qua num. 3. tum propter hoc
Juris principium, quod contractus
recte regulenter secundum leges &
consuetudines locorum.

Petes, an valeat Matrim. nū. siquis 6
ex loco, ubi Tridentinum est receptū,
se conferant in locum, ubi receptum
non est, vel etiam nunquam promul-
gatum, ibique contrahant? R. cum di-
stinctione, si eo se conferant animo
figendi domicilium vel quasi domicili-
um, vel ut habet probabilis, negotii
causa, vel si unius contrahentium sit
ibi incola, valet. per. c. 1. de Spensal.
& c. fin. de for. comp. quia hic lae, &
peregrini recte celebrant contractus
juxta leges & consuetudines locorum

ubi existunt, nec egressi suis locis ob-
 ligantur legibus eorum. Si vero præ-
 cisè eum in finem se conferant in ta-
 lem locum, ut ibi Matrimonium con-
 trahant clandestine, retento domicilio
 priori, probabilitas non valet, ut d. cet.
 communior contra P. nt. Zoes. Pirh.
 Gonzal. Ratio, quia ex una parte Lex
 Tridentina est irritans Matrimonia
 clandestina propter generale pericu-
 lum ab illis recedendi, quæ ratio etiã
 pugnat in egredientibus præcisè eo
 fine, ut contrahant clandestine, ex al-
 tera verò parte ratio prudens non ap-
 pareret, propter quam cessare præsu-
 mi possit Lex Tridentina, & permit-
 tere egressum præcisè ex tali fine: er-
 go etiam egressus talis à dicta Legè
 est prohibitus. & manet lex irritans
 præsertim cum ita Tridentini decre-
 tum explicaverit declaratio Card. ap-
 probata ab Urbano VIII. 14. Apr. 1627.
 per speciale Breve, quod ex antogra-
 pho refert Lupo, & decretis Synodi
 Diocesis Colonensis anno 1662. in-
 sertum est, ac insuper non modo in
 Archiepiscopatu Colonensi, ac eidem
 subiectis Episcopatibus, sed etiam in
 aliis Germaniæ Diocesisibus videtur
 esse receptum.

Objec.

DE CLANDESTINA DESPONSAT: 713

Objc. 1. Tridentinum inhabilitavit ipsas personas ad clandestine contrahendum: ergo hæc inhabilitas est personalis, & comitatur personas ex quacunque causa egressas è loco sui domicilii. 2. Contractus sunt regulandi secundum leges loci, & egressus non obligant leges proprii domicilii: ergo etiam si egrediantur præcisè ideo ut contrahant clandestine, valebit Matrimonium. R. ad 1. Inhabilitatio personarum non inflicta per sententiam specialem, sed per decretum generale pro existentibus in aliquo loco, afficit locum, & existentes in tali loco; nam tale decretum imitatur naturam Legis, quæ respicit territorium adeoque inhabilitas hæc localis est, non personalis. Ad 2. Id quidem generaliter verum est, nisi lex aliud velit: atqui lex Tridentina, præsertim ut explicata ab Urbano VIII. declarationem Card. approbante, aliud vult, & stringit etiam ex tali fine egredientes: ergo.

Dico 2. Parochus, cujus præsentia 7 requiritur ad valorem Matrimonii, debet esse proprius ratione domicilii, vel quasi-domicilii contrahentium, al-

714 LIB: IV. TITULUS III.
 terutrius. 2. Validè tamen assistit,
 licet necdum sit Sacerdos: vel assistat
 extra fines suæ parochiæ, in quocunq;
 loco: item licet sit putativus tantum
 vel intrusus: aut invitus, vel dolo in-
 ductus: aut excommunicatus, suspen-
 sus, interdictus, vel irregularis: aut et-
 iam specialiter prohibitus ab Episco-
 po, ne assistat, quia non obstante tali
 prohibitione manet Parochus. 3. Il-
 le tamen, qui loco Parochi assistit,
 necessario debet esse Sacerdos. 4. Et
 licentiam assistendi à Parocho vel Or-
 dinario consecutus esse actu; ut adeo
 non sufficiat licentia mere præsumpta,
 quæ nimirum fuisset data; si fuisset pe-
 titæ, neque rati habitio subsequens Ad-
 de ex Benedicti XIV. Constit: 17 Inc.
Esti Pastoralis 58. Matrimonium inter
 Latinum Maritum & Græcam uxorem
 latinè coram Parocho latino contrahi
 debet, inter Maritum verò Græcum
 & Mulierem latinam vel græce co-
 ram Parocho Græco vel latinè coram
 latino contrahi potest. Ejus tamen lo-
 ci ac situs Parochus debet assistere,
 ubi & quò ritu Matrimonium contra-
 hitur. Pars 1. sumitur ex Trident *sess.*
 24. c. 1. de *ref. Matr.* ubi requiritur al-
 assi-

DE CLANDESTINA DESPONSAT: 715

sistentiam *Parochi*, & in antecedentibus præcipit denuntiationes fieri à proprio contrahentium *Parocho*, ac in subsequentibus ponit *alterius Parochi* sponso conjugere *consuetum*: modo autem respectu alterutrius sit proprius, & eligatur à contrahentibus ad assistendum, hoc ipso quod ad hunc contractum Matrimoniale, quia est individuum, sit etiam proprius respectu alterius. Porro *Parochi* nomine venit etiam *Episcopus* [*Sede vacante Capitulum*] *Vicarius Generalis*, *Vicarius Parochialis* tam temporalis quam perpetuus. Pars 2. ex eodem *Trid. loc. cit.* ubi nihil aliud requirit, quam qualitatem *Parochi*: nec aliud aliunde probatur; cum assistens Matrimonio nec sit Minister hujus Sacramenti, sed solum testis qualificatus, nec assistentia sit actus jurisdictionis, sed solum excellentis testimonii. Pars 3. iterum ex *Trident. d. lo.* per verba: qui aliter quam præsentem *Parocho*, vel alio *NB.* sacerdote de ipsius *Parochi*, seu *Ordinarii* licentia &c. eni in alio, qui loco *Parochi* assistit, requirit qualitatem sacerdotii, sive deinde sit curatus, vel non, excommunicatus, irregularis, &c. vel non:

non: item exigit licentiam, nimirum vel expresse vel tacite datam, generaliter vel specialiter. Quia veró ea, quæ requiruntur ad valorem & substantiam alicujus actus, actualiter & pro priori adesse debent, quando actus geritur, ideo licentia debet actu jam esse concessa, quando ponitur assistentia: proin licentia mere præsumpta, nec tacite aut generaliter jam est data sed tantum præsumitur danda, vel daretur, si peteretur, non sufficit; nec ratihabitio futura, licet certo credatur Parochus postea ratificaturus assistentiam alieni.

Objic. 1. Qui loco Parochi assistit, debet esse sacerdos: ergo & ipse Parochus, præsertim cum Trid. dicat, *vel alio sacerdote*: sed hoc alius est vox relativa, & repetitiva similium. 2. Parochus putatitius, uti intrusus, non est Parochus. 3. Excommunicatus autem saltem vitandus, non potest valide exercere actum jurisdictionis, nec actum officii Parochialis per c. 16. de elect. nec validum ferre Testimonium c. 8. & 14. de sent. Excomm. in 6. Ergo hujusmodi Parochus non assistit valide. 4. Licentia præsumpta sufficit

DE CLANDESTINA DESPONSAT: 717
fciit ad dandam alienus Parochianis
Abfolutionem Sacramentalem: ergo
etiam fufficit ad affiftendum Matrimo-
niis alienorum Parochianorum. 5. Ra-
tionabitio futura retrotrahitur ad tem-
pus, quo geritur actus. *2. 10. de R.
i. in 6.* Et hinc valet Matrimonium
fub hac conditione contractum, *fi Pa-
pa difpenfaverit*; ergo etiam contractum
fub hac conditione, fi proprius Paro-
chus ratificaverit, vel poftea confen-
ferit. 6. Valide & licite poteft aliquis
uti re aliena ex confenfu domini ratio-
nabiliter praefumpto: ergo etiam affi-
frens Matrimonio alienorum ex licen-
tia Parochi rationabiliter praefumpta.
7. Ponamus, quod Parochus dederit
quidem licentiam, id tamen ab affiften-
te ignoretur: in hoc cafu dici non po-
teft, an valida fit affiftentia, vel non,
nifi dicatur fufficere licentia praefum-
pta: ergo.

R. ad 1. Disparitas patet ex ver-
bis Tridentini, quod quidem in fubsti-
tuto, non autem in Parocho, exigat
qualitatem sacerdotii, forfan ex ea ra-
tione, uti in fubstituto per sacerdoti-
um fuppleatur qualitas Parochi tan-
quam

quam testis excellentis, hoc *alius* non semper denotat si multitudinem qualitatibus; alias deberet dici, quod Christus fuerit nequam, quia S. Lucas c. 23. ait: *ducebantur & NB. alii duo nequam cum eo.* videlicet cum Christo. Ad 2. Error communis, quo Parochus putatius, vel intrusus [ubi communiter ignoretur intrusus] habetur pro verò Parocho, facit, ut Ecclesia suppleat defectum ob bonum publicum, quod exigit tales actus esse validos. *arg. l. Barbari § 3. ff. de Off. Præt.* Ad 3. Assistentia Matrimonii non est actus jurisdictionis, etiam voluntarie tantum: nec absolute actus officii Parochialis, seu Parochi qua talis, cum possit substituere alium: imò, licet admittatur esse actus officii, uti est actus testis qualificati, tamen propterea assistentia Parochi excommunicati non tolerati non foret invalida, cum nullibi sit irritata, & causa Matrimonii in jure sit valde favorabilis; consequenter jura, quæ pro casibus particularibus in cist. Juribus irritant actum officii, vel testis, ab excommunicato gestum, non sunt trahenda ad assistentiam Matrimonii. Ad 4. *N. ante & conf.* Aliud

DE CLANDESTINA DESPONSAT: 719
est de casu, quo Eucharistia vel ex-
trema Unctio, administratur alienis
Parochianis, quia in his Sacramentis
non requiritur ad valorem, sed solum
ad licentiam, consensus proprii Pa-
rochi. Ad 5. Regula non procedit in his
in quibus aliena voluntas in principio
actus requiritur ad valorem tanquam
forma substantialis. Paritas cum di-
spensatione Pontificis futura & alia
conditione à contrahentibus adjecta,
non est; eo quod in potestate Ponti-
ficis quidem sit tollere impedimenta Ju-
ris Ecclesiastici, non verò in potesta-
te Parochi per subsequentem ratifica-
tionem validare Matrimonium, vel
postea supplere id, quod de jure re-
quirebatur ad valide contrahendum
Matrimonium; hoc enim, si invalide
ob defectum substantialis formæ semel
contractum est, manet invalidum; cum
Parochus nequeat retro habilitare
personas, ad contrahendum pro tunc
habiles. Ad 6. iterum est disparitas,
quia licitus ille & validus usus depen-
det à sola voluntate & consensu domi-
ni: valor autem Matrimonii sine le-
gitimi testis assistentia semel invalide
contracti non dependet à voluntate

Pa-

Parochi primum postea consentientis. Ad 7. Distingvendum est: si assistens prius petit licentiam assistendi à Parrocho proprio, & iste licentiam dedit, licet necdum intimata, tunc valere ajo, quia licentia necessaria, non solum jam est actu data, sed etiam per ejus petitionem acceptata: si verò assistens non petiit, non valere dico, licet data jam sit, non tamen intimata, quia licentia habet rationem gratiæ vel privilegii: sed ad hoc, ut gratia vel privilegium subsistat requiritur non tantum consensus concedentis, sed etiam regulariter acceptatio, & consensus recipientis: qui autem nec petiit licentiam per se (nec alius pro ipso, & quidem conscio) non posuit consensum & acceptationem.

Dico 3. Præter Parochum ad valorem Matrimonii requiruntur etiam alii duo vel tres testes, usu rationis præditi, ac moraliter præsentés, ita ut rite percipiant, quid agatur. 2. Non tamen debent esse specialiter ad id vocati vel rogati, nec legitimi, aut omni exceptione majores, ita ut ipsis non obstat, si sint impuberes, faminae, criminiosi, infames, excommunicati

cari

DE CLANDESTINA DESPONSAT: 721
cati, coniungvinei &c. Pars prior clare est decisa in Trid. l. c. & Jus Naturale exigit, ut testis percipere possit, ac percipiat ea, de quibus debet ferre Testimonium, Pars posterior colligitur ex eodem Trid. ubi nec specialem testimonii rogationem, nec ullam aliam in iis qualitatem exigit, qualem in aliis materiis Jura exigunt. Dein etiam secundum alia Jura in causis favorabilibus admittuntur testes alias non legales, & legitimi. *l. 5. de Liarotic: in 6.* Arque in presentia testis valde excellentis & specialiter idonei [qualis in ore ad contrahendum Matrimonium est Parochus] saepe sufficiunt testes de Jure Positivo alias inhabiles vel minus habiles. text. & LD. in l. 6. §. cogentur ff. de Edendo, praesertim si communi consensu, ut v. g. contingit in erectione Instrumentorum, adhibeantur, & sic quasi approbentur. Nec obstat, quod testes isti forte sint inviti. l. 209. ff. de V. S. ubi scire autem non velle debet is [qui testis est] nam & invito eo recte fit, quod iustum est. Sed.

Obijc. 1. In c. 2. h. t. Ad probandum quod Matrimonium non sit clandestinum

ne

ne contractum (quod olim etiam erat illicitum) requirebatur *legitima probatio*: ergo etiam hodie adhuc requiritur legitima probatio seu per legitimos testes, ut constet Matrimonium non clandestine, ac proin non invalide contractum fuisse. 2. In causa Matrimonii Jus antiquum exigit testes *circumspectos idoneos, omni exceptione majores. c. 1. de consan. c. 10. de despons. Impub. c. 22. de testib.* ergo etiam Jus Novum Tridentini. R. ad 1. Legitima probatio Matrimonii contracti à Tridentino jam habetur per Parochum, & duos alios testes qualescunque, licet careant illis qualitatibus. quas in iis requirunt Leges in aliis causis, an d. c. 2. quis requisiverit, non claret ex textu, & licet claret, censeretur esse correctum à Trid. Ad 2. *dist. ant.* in causa Matrimonii iterum dissolvendi, de quo casu loquuntur *cit: c. 1. & 10. C. ant.* in causa Matrimonii pangendi & constituendi. *N. ant. & conf.* In c. 22. *cit:* repulsa est mater tanquam testis inhabilis, quia nimis affectabat Matrimonium filiae cum vero nobili & divite,

DE CLANDESTINA DESPONSATI: 723
vite, adeoque tanquam testis suspē-
ctæ fidei ob causam particularem, non
quia mulier erat.

Quæ res, quis respectu Vagorum &
Militum sit competens Parochus ad
sollemnizandum Matrimonium illorum
R. 1. Respectu *Vagorum*, quo nomine
intelligitur, qui nec verum, nec qua-
si domicilium ullibi habent actu, est
omnis Parochus loci, in quo vagi mo-
rantur, imo et si unus tantum contra-
hentium sit vagus; & probabilius non
alius Parochus, in cuius Parochia va-
gi, aut vagus actu non moratur, ut
tenent Coninck, Valens. Pirching: *h.*
t. num. 10. contra alios multos. Ut
autem licet Parochus loci assistat va-
gis, debet præmissa *diligenti inquisitione*
de statu & conditione illorum rem ad
Ordinerium referre, atque *licentiam assi-*
stendi ab eo obtinere Trid. *s. 24. c. 7. de*
res. Matrim. Aliqui putant, etiam
juramentum de carentia impedimenti
à vagis exigendum esse R. 2. Respectu
Militum opus est distinctione: vel ha-
bent peculiarem Curionem seu Capel-
lanum Castrensem. & quidem talem,
cui potestas administrandi Militibus
Sacramenta vel in genere, vel etiam

in specie ad assistendum eorum Matrimonius à Summo Pontifice, aut Episcopo (hujus tamen concessio ultra finem Diocesis se non extendit) est concessa, vel non habet talem Curionem? In priori casu proprius Parochus est hujusmodi Curio, in posteriori parochus loci, ubi nuptes existunt, sive dein transeant in tali loco, & tunc sunt inter vagorum, sive sint in hospitibus, nacti quasi-domicilium. V. d. Rel. fent. vel *h. t. n. 97. & König. n. 15. & P. Reuttlinger p. 2. class. 1. §. 5 casu tertio.*

Deo 4. Contrahentes culpabiliter Matrimonium sine præsentia Parochi aut testium, non solum graviter illicitum, & simul invalidè agunt, sed etiam arbitrarie ab Episcopo & graviter puniendi sunt. Parochus vero aut alius Sacerdos, præsumentes alienos parochianos sine licentia conjungere, aut eorum nuptias benedicere, ipso Jure tamdiu suspensus est, quamdiu ab Ordinario ejus Parochi, qui Matrimonio assistere debeat, aut benedicere, non absolvetur. Patet utrumque membrum ex Trid. loc. cit. c. 7. Hucusque de Matrimonio simpliciter clandestino, in quo

DE CLANDESTINA DESPONSAT: 725
quo deficit solemnitas intrinseca &
substantialis: nunc autem de Matri-
monio clandestino secundum quid, in
quo deficit solemnitas extrinseca, ni-
mirum denuntiationes prævix.

Dico 5. Antequam Matrimonium
contrahatur in facie Ecclesiæ, seu co-
ram Parocho & testibus prædictis,
debet à proprio contraheentium Pa-
rocho ter publice denuntiari tribus con-
tinuis diebus festivis in Ecclesia inter
Missarum solennia, expressis nomini-
bus personarum illud contrahere vo-
lentium. 2. Quæ si omittatur sine di-
spensatione Ordinarii, aut sine justa
causa, Matrimonium valet quidem,
graviter tamen peccant contrahentes
& assistentes. 3. Subjacentque certis
pœnis. Habentur hæc in *c. fin. h. t.*
& maxime in *Trid. loc. cit. & c. 7.* Ra-
tio est, ut, si quis forte sciret, aliquod
impedimentum vel dirimens vel im-
pediens inter contrahere volentes e-
xistire, vel saltem suspicaretur, id in
tempore manifestet Parocho, ut non
assistat, antequam constet, nullum sub-
esse impedimentum, vel illud dispen-
satione esse sublatum. Interim tamen
notant Doctores 1. Dictas denuntiatio-

nes, si fortè præmitti non potuerint, sed dilatæ sint ex permissiōe Episcopi suppleri posse ac debere post nuptias: interea autem conjuges abstinere tenerentur sub mortali ab actu conjugali. 2. Sufficere posse unicam denuntiationem, si Episcopus dispenset, vel fortè timeatur, ne si, ternæ siant, Malitiosè impediatur. 3. Fieri posse etiam diebus Dominicis; & inter diēs festivas posse intermediare seriales, imò si tria festa immediate essent continua, ut v.g. in Paschate, rectè interpolantur per diēs seriales. 4. nihil obstarè, si per accidens fierent extra Ecclesiam & Missarum solennia, aut die etiam non festo, si populus numerosus v.g. in aliqua celebritate concurrat extra Ecclesiam, & die feriato; sic enim intentioni Ecclesiæ, impedimenta forte latentia detegi cupientis, omnino satisfieri censent. 5. Parocho licere alium, maximè sacerdotem, sibi substituere ad faciendas denuntiationes. 6. Non esse necesse, ut fiant in propria contrahentium Ecclesia, si melius haberi posse speretur notitia impedimenti, si alibi fiant. 7. Si contrahentes habent diversos Parochos,

DE CLANDESTINA DESPONSAT: 727
chos, quamvis ab utroque, ubi con-
trahentes habent, vel proximè ha-
buerunt domicilium vel quasi, denun-
tiationes fieri per se debeant, suffice-
re tamen, si fiant in alterutra Paro-
chia, ubi vel sic habet praxis, vel com-
modè in utraque fieri nequeunt, ob
justam causam, v. g. notabilem, loci
distantiam.

Objic. 1. Quæ contra Jus fiunt, pro 13
infectis haberi debent. c. 46. de R. J.
in 6. ergo Matrimonium, sine denun-
tiationibus à jure præscriptis contra-
ctum est nullum. 2. Tridentinum u-
titur Ablativo absolute posito per ver-
ba, *quibus denuntiationibus factis*: sed a-
blativus absolute positus importat
conditionem sine qua non, & dat formam
actui: ergo sine denuntiationibus non
valet Matrimonium. R. ad 1. Quæ
fiunt contra Jus irritans actum. *Cont.*
Contra Jus mere prohibens, quale est
Tridentinum quodad denuntiationes.
N. ant. & conf. Ad 2. Non semper im-
portat *conditionem sine qua non*, nec sem-
per dat formam substantialem actui,
sed solum tunc, quando verba Legis
id satis exprimunt; atqui Tridentinum
per illum ablativum absolute positum

Yy

non

non satis id exprimit.

- 14 Quæres, ad quem pertineat dispensatio in denuntiationibus Matrimonii? & ob quam causam concedi possit, vel debeat? R. ad 1. Pertinet ad Ordinarium Trid. loc. cit. Nomine Ordinarii autem venit non solum Episcopus, & Sede vacante Capitulum Cathedralis, sed etiam Vicarius Generalis ut habet communis D.D. & praxis: non vero Parochus, etiam in casu necessitatis; licet in tali casu urgentis necessitatis, v.g. si moribundus vellet ducere concubinam ad legitimandas proles, vel si sponsus deserta sponsa meditaretur abitum, aut periculum foret, ne Matrimonium maliciosè impediretur, si fieret recursus ad Ordinarium pro dispensatione &c. Parocho permittatur per quandam episcopalem ita interpretari Tridentinum, ut pro his circumstantiis non stringat; quod non est propriè dispensare. Indictis tamen casibus, si ambo conjuges supervivant, debet postea Parochus supplere denuntiationes, ac interrim Sponsis inhibere consummationem Matrimonii, licet moraliter certum esse videretur, nullum inter illos impedimen-

DE CLANDESTINA DESPONSATI: 729

dimentum subesse; quia Tridentinum propter generale periculum, ne impedimento laborantes conjugantur, præcipit denuntiationes præmitti. R. ad 2. causæ iustæ, ut possit Ordinarius dispensare, sunt 1. erubescencia & pudor, facildè oriturus ex denuntiationibus, ut si quis cum valdè dispari quo ad statum vel ætatem vellet contrahere. 2. Moralis certitudo, nullum subesse impedimentum, vel id aliunde detegendum, ut si Magnates contrahunt. 3. Moralis inutilitas denuntiationum, uti si contrahunt vagi, vel penitus ignoti. Dixi, *ut possit*; subinde enim tenetur dispensare, quando nempe vel contrahentibus vel communitati per dispensationem procuratur notabile bonum, v. g. honoris fortunarū &c. aut grave avertitur malum, v. g. periculum infamiae, punitio- nis ratione concublnatus, in continen- tiae, si differatur Matrimonium instan- te v. g. Quadragesima, vel probabiliter timeatur, ne alterutra Pars iniuste re- fillat, dellorator corruptam post lon- giorē moram iterum deferat, consan- guinei malitiose impediānt Matrimo- nium &c. **Yya** **Pe.**

15 Petes, quæ sunt pœnæ culpabiliter
 contrahentium, & assistentium Mari-
 moniis, sine denuntiationibus, & di-
 spensatione in iisdem? R. 1. Respectu
 assistentium est triennalis suspensio à
 officio, ferendæ tamen sententiæ, per
 c. *fm. h. t.* quæ, postquam Episcopus
 ministerialiter tulit, dicitur esse reser-
 vata Summo Pontifici P. Eugier. *et*
Matrim. n. 246. R. 2. Respectu con-
 trahentium difficultas impetrandi di-
 spensationem in impedimento dirimen-
 te, si postmodum latuisse aliquod con-
 stiterit. Trid. *loc. cit. c. 5.* Et hinc in
 petitione dispensationis necessario ex-
 primenda est omissio denuntiationum
 Dein proles, si forte Matrimonium
 ratione impedimenti latentis fuisset
 nullum, sunt illegitimæ, non obstan-
 te quod uterque contrahens ignora-
 verit impedimentum c. *fm. cit. §. i.*
 quis cum Trid. l. c. tales compareret
 enter contrahentibus cum impedimen-
 to. R. 3. Tam contrahentes, quam
 Parochus assistens, & testes atque coo-
 perantes sine denuntiationibus præ-
 vis, arbitraria insuper pœna sunt assi-
 ciendi d. c. *fm.*

Dico 6. Bened. ctio solennis Nup-
 rum

DE CLANDESTINA DESPONSAT: 731
rum (vel potius personarum nuptias
celebrantium] quæ etiam est solennitas
accidentalis & extrinseca, à Sacerdote
legitimo assistente, impertienda est
sub præcepto (non tamen gravi, ut
fert communis sententia] & quidem
inter Missarum solennia [licet, ubi ita
fert usus, sufficiat etiam impertiri an-
te altare, vel in templo, imò etiam in
domo privata] *cap. 1. seqq. caus. 30. q.
5. Trid. l. c. 1.* De jure tamen nuptiæ
secundæ non sunt benedicendæ, si ni-
mirum vel uterque, vel unus saltem
co-resistentium hanc benedictionem
jam semel recepit, ad secunda vota
transiens. *c. 1. l. 3. de s. nupt.* quia,
ut major sit benedictionum solennium
reverentia, eas Ecclesia non vult re-
peti respectu ejusdem rei vel perso-
næ. Vitamen consuetudinis, vel sta-
tuti, etiam secundæ nuptiæ alicubi be-
nedicuntur, saltem si unus conjugum
nunquam recepit benedictionem. Sic
Arnualdus Diocesis Frisingensis per-
mittit benedictionem, si sola femina
nunquam recepit; prohibet eandem, si
sola vir nunquam recepit, seu si fe-
mina sola celebret secundas nuptias.
Quo ad Matrimonia conscientie (quæ
etiam

etiam ad clandestinā revocantur] attendenda est novissima dispositio BENEDICTI XIV. In Const. Inc. *Satis vobis* Ubi mandat Episcopis ne facili dispensent in denuntiationibus, vel dispensando super istis non permittant Matrimonium celebrari coram Parocho & testibus confidentibus ipsis contrahentibus ita, ut celebratio Matrimonii possit remanere secreta & occulta. Interveniente tamen iusta urgente causa, permittit etiam, ipsa secreta Matrimonia, sed simul hæc servari præcipit. 1^{mo}. Ut assistat Parochus alicujus ex contrahentibus, aut attentis circumstantiis alius Sacerdos ab Episcopo delegatus. 2^{do}. Qui ex eis assistet, consignare debet Episcopo scriptum documentum celebrationis dicti Matrimonii, loci, temporis, & testium, quod Episcopus curabit transcribi in libro particulari & distincto continente sola Matrimonia secreta, qui liber clausus & sigillatus erit custodiendus in Cancellaria Episcopali. 3^{tio}. Si nascatur proles ex tali Matrimonio, baptizabitur in respectiva Ecclesia notabiturque in libro baptizatorum, sine nomine genitorum, isti ta-

DE CLANDESTINA DESPONSATI: 733
men immediatè vel mediate intra ter-
minum triginta dierum debebunt no-
tificare Episcopo dictam, prolem, ex-
primendo locum, tempus aliasq; cir-
cumstantias collati baptismi, quod to-
tum cum nomine genitorum debebit
prescribi in alio libro cum iisdem cau-
telis in Cancellaria Episcopi Custo-
diendo. 4to. Quodsi intra dictum tempus
parentes prolem non notificaverint,
tenebitur Episcopus notum reddere
dictum Matrimonium Secretum. Et
huius obligationis aliorumque præ-
scriptarum rerum, erunt serio monen-
di ita contrahentes à Sacerdote ante-
quam illorum Matrimonio assistat.

TITULUS IV.

De Sponsa Duorum.

SUMMARIUM

1. *Impedimentum Ligaminis, Dirimens & Impediens.*
2. 3. *Quo Jure prohibitum sit & irritatum Matrimonium cum duabus, vel duobus simul.*
4. 5. *Sponsalia de futuro secunda non va-
lent,* 6.

734 LIB: IV. TITULUS IV.

6. *Nec obligant, licet prior sponsa suo iure cesserit.*

7. 8. *Valent tamen Sponsalia de presenti licet contrahens maneat obligatus sponso priori,*

Sponsa duorum dicitur, quæ duobus vivis, & Sponsus duarum, qui duobus foeminis, aut pluribus, desponsatur vel de futuro, ut si quis Matrimonium promisit uni, dein alteri, ac postmodum tertiæ &c. vel de presenti, ut si quis Matrimonium contraxit cum Bertha, dein cum Titia, ac fortè etiam cum Caja, &c. in vivis adhuc existente Bertha. Si vir sibi plures actu jungat uxores, ut eas simul & semel habeat, vocatur *Polygamia*: si foemina plures viros, *Polygama* vel *Polyandria*. Quia verò pluralitas uxorum, vel virorum, reprobant Jura, tam Positivum quam Naturale & Divinum, ideo cum una Matrimonio ligatus (vel ligata cum uno) laborare dicitur impedimento *Ligaminis dirimente*, de quo hic agimus. Si verò aliquis [vel aliqua] jam sit alteri obligatus per Sponsalia tantum, habet quidem impedimentum *ligaminis*, at *impediens*

diens tantum, quod tamen cum alia persona illicitè contrahit Matrimonium, in ordine tamen ad contrahenda Sponsalia cum alia persona forsitan priora Sponsalia erunt impedimentum absolute dirimens, ut dicetur inter alia, quæ huc pertinent.

Dico 1. Polygamia (& a fortiori Polyviria) non solum est contra Jus Ecclesiasticum c. 2. 3. 4. *fn. h. t.* & Cæsareum. l. 2. C. de incest. nupt. *Cont. Crim. Caroli I. art. 121.* sed etiam contra Jus Divinum & Naturale, adeoque impedimentum Ligaminis dirimens est introductum etiam Jure Divino, & Naturali, sed conditionato tantum. Itaque Matrimonium secundum est nullum, quod contrahitur nondum soluto primo quo ad vinculum seu ligamen. Quod sit contra Jus Divinum, omnino certum, ac definitum est contra Lutherum in Conc. Trid. s. 24. de Sacram. *Matrim. can. 2.* ibi: *si quis dixerit, licere Christianis plures simul habere uxores, & hoc nulla Lege Divina esse prohibitum, anathema sit.* Dein probatur ex significatione Matrimonii, quam habet Jure Divino Sacramentum Matrimonii, quia significat

conjunctionem Christi cum Ecclesia. Eph. 5. utique unius cum unica. De-
 inum ex primæva Matrimonii institu-
 tione Gen. 2. ubi Deus agebat, *faci-*
mus homini adjutorium (non dixit, *adju-*
toria) & *adherebit uxori suæ*, nimirum
 unicæ: *erunt duo* (non plures) *in carne*
una: qui autem carnem suam per co-
 pulam divideret in plures non maner-
 ret una caro cum uxore sua. Quod
 autem sit contra *Jus Naturale*, iur-
 detur tum ab auctoritate maxima fir-
 cimum DD. saltem Catholicorum:
 tum ex eo, quod pluralitas uxorum
 [vel maritorum] valde repugnet lib-
 bus Matrimonii, nempe generationi
 prolis, raro enim fecundi esse possunt
 viri (à fortiori feminae, ut patet in
 scortis] divisi in plures conjuges, item
 pacifice societati & cohabitationi, quæ
 debet esse inter conjuges, atque con-
 tinentiæ conjugali, cum stante plura-
 litate conjugum non posset facile satis
 fieri singularium concupiscentiæ, cuius
 tamen remedium debet esse Matrimo-
 nium: tum denique ex natura Justi-
 tiæ Commutativæ, quæ exigit, ut apud
 contrahentes detur æqualitas in-
 ter datum & acceptum: sed, si vir du-
 ceret

ceret plures uxores, vel foemina plures viros, non daretur inaequalitas inter datum & acceptum, quia ducens plures non posset singulis tradere jus in corpus suum ad actus conjugales totum, & totaliter, sed solum ex parte, a singulis vero acciperet jus in corpora sua totum & totaliter, utpote nulli alteri obligata. Adde, quod Justitiae repugnet jus in corpus uni jam traditum denuo tradere alii vel aliis, sicut res vendita uni & tradita alteri denuo vendi ac tradi sine injuria prioris emptoris nequit. Neque dicas, ex conventionione partium induci posse inaequalitatem, cum pacta dent legem contractibus, & volenti non fiat injuria; nam contra est, quod contractus à Natura institutus in bonum generis Humani, uti & Matrimonium, à Natura quoque dirigi debeat, & non ex paciscentium arbitrio dependere, proin contrahentes Matrimonia adigi non possunt ut in aliqua consentiant, quae Jus Naturale improbat. Sic usurae mere lucratoriae manent illicitae de Jure Naturali, saltem conditionato, propter inaequalitatem inter datum & acceptum, licet illae fuerint

rint stipendia, & mutuum accipere eas confende & mutus; & necessitate adactus; cum alias non acquireret mutuum: quo pacto & plures foeminae demum consentirent in unum nuptium, quia alias nullum omnino nuptium obtinerent. Notetur bene hoc argumentum. Quod denique hoc Divinum & Naturale sit solum collatum, nimirum nisi Deus, in omnipotentissimo dominio suum corpora humana, eorumque iura, etiam ad nuptiales conjugales, pluralitatem conjugum permiserit, patet inde, quod ut constat ex scriptis sacris, Deus sanctis suis Patriarchis Abraham, Isaac, Jacob, & David, &c. permisit plures uxores, ut etiam post deluvium, ut ceteros reprobaretur gentes humanum, incoherens autem ex pluralitate conjugum originis alio modo absolute potest occurrere.

Quæst. 1. In can. 2. cap. 12. §. deinceps. 1. dicitur. *conjuges autem sunt sine dubio. Et ad hoc: in can. 1. dicitur. conjuges autem sunt sine dubio. Et conjuges: ergo plures conjuges possunt esse communes eidem viro, vel vice versa. Item ubi est nexus amicitiae.* 2. Res-

tiones

flores nobiliss. sunt: tunc in impedimen-
 to generationis, in perturbatione pa-
 cis domesticæ &c. solum probant,
 Polygamiam aut Polyviriam, de Jure
 Naturali sive itam quidem esse, at
 non invalidant: ergo impedimentum
 Lagaminis non est Juris Naturalis. 3.
 Apud plures Gentes non omnino bar-
 baras, viget usus Polygamix, uti apud
 Mauros, Turcos, Sineses &c. Iuno &
 Polyviriam, uti apud Persas, & Medos
 ergo non adversatur juri Naturali. R.
 ad 1. Ut in verba de conjugibus non
 sicut Cleirentis 1. qui est auctor dicti
 Canonis, sed à quibusdam Hære-
 ticis fuit assuta; non enim reperiun-
 tur in Codicibus & Manuscriptis me-
 laris fidei, uti notatur in Correctione
 Romana allegato textui subjuncta.
 Ad 2. Quia de actus Jure Naturali pro-
 hibitus perperuatur, continetur turpitudi-
 ne, præsertim iniustitiam, uti juxta
 c. c. continetur Polygamia & Polyviria
 & quidem per se ac ordinarie, actus
 quoque vel contractus est irritus Jure
 Naturali: cum repugnet obligatio ad
 illicitum. Ad 3. A. c. c. q. quia apud
 Gentes, alias, etiam sapientie laude
 florentes

florentes, alia quoque gravissima scelera, certo Juri Naturali adversantia, fuerint & sunt in usu, imò & earum Legibus conformia, uti idololatria, fornicatio & rapinæ &c. Quia, apud Christianos non raro conculeatur Jus Naturale: ergo ex his factis nefandis non est formanda Regula Juris Naturalis.

4 Dico 2. Sponsalia secunda non valent, nec solvunt priora, prius inita cum alia persona. 2. Etiam si secundis accesserit copula carnalis, aut imprægnatio. 3. Et secunda sponsa fuerit ignara priorum Sponsalium, ac sub spe Matrimonii fuerit corrupta aut imprægnata, & damnum ipsi aliter reparari non possit, nisi per Matrimonium Pars 1. est indubitatum ex c. 22. x. c. un. in 6. de Sponsal. tum ex ratione, quod alteri nec licitè consequenter nec validè, promitti possit, quod jam prius alteri fuit promissum: ergo nec Matrimonium jam prius alteri promissum; cum utique nemo obligare se possit ad rem illicitam, quæ sine violatione juris alteri jam quesiti præstari nequit. Interim tamen sponsa (vel sponsus) prior rescilire potest, & recedere à comparte
nova

nova Sponsalia ineunte cum alia, eo
 quod nova contrahens censeatur re-
 nuntiare suo juri, & prioribus Spon-
 salibus. Pars 2. fluit inde, quod pri-
 or tempore habeat jus fortius. *c. i. de*
Majorit. c. 54. de R. J. in 6. Nec enim
 jus certum alteri prius absolute quæ-
 situm tollere possunt Sponsalia cum
 secunda, quia hæc sunt invalida; neque
 fornicatio aut imprægnatio, quia Jura
 passim clamant, unius delicto alium
 gravari non debere, & per injuriam
 priori sponsæ, vel sponso, illatam non
 tolli ipsius jus; neque jus oriri de-
 bet sponsæ quæ per deslorationem ad-
 missam potius poenam meretur. Adde
 quod multis perfidiis ac fraudibus, oc-
 casio daretur, si quis per corruptionem
 aut imprægnationem secundæ spon-
 sæ posset se liberare à prima, quam
 nauseare forsan incipit. Pars 3. quæ
 saltem pro foro externo cum Guttier.
 tenet Reiffenstuel *h. t. n. 8.* contra plu-
 rimos, sumitur ex iisdem rationibus,
 & ex hoc principio, quod cuilibet pro-
 pria culpa & flagitium nocere debeat
 non alteri innocenti. Sibi imputare
 debet damnum, quod patitur sponsa
 fornicaria, licet ignara Sponsalium
 prio-

priorum, cum scire debuisset, non sciendani hujusmodi prociis, saepe fit ipse Matrimonii decipientibus puellis.

Ob id. 1. Secunda Sponsalia, quibus accessit copula carnalis, sunt vinculum fortius, eo quod traditio actualis per usum corporis sit secuta. 2. Talis copula praesumitur esse facta a nuptiis, adeoque ipsum Matrimonium per eam esse contractum. c. 15. *De Sponsal.* Sed Matrimonium utique solvit Sponsalia priora. 3. Sponsa posterior impraegnata certat de damno vitando, prior autem de lucro: inter duos autem litigantes praefertur unus est, qui certat de damno. 4. Prior sponsa ex charitate tenetur suo iure cedere, ut evitetur grave damnum posteriori imminens. *Id. ad 1.* Sponsalia secunda, utpote invalide irrita, ne quidem sunt vinculum, multo minus sunt vinculum fortius. Traditio illa corporis fornicaria non est legitima, aut talis, cui jura assistunt. *Ad 2.* Quamvis id verum fuerit de Jure antiquo, Tridentinum tamen, irritanda Matrimonia clandestina, sustulit Matrimonia praesumpta, & omnem copulam extra Matrimonium in facie

Ecclesiæ contractum habet pro for-
nicariis: fornicaria autem copula, quam
constabat esse fornicariam, nec de Ju-
re antiquo erat traditio ad constituen-
dum Matrimonium habilis. Ad 3. Im-
primis etiam prior sponsa certat de
damno, scilicet de amissione juris jam
quæsitæ, quod nec à Principe sine cau-
sa publicum bonum spectante adimi
potest alicui invito. Dein tunc solū præ-
ferendus inter duos litigantes est ille,
qui certat de damno, contra eum qui
certat de lucro, si cætera sint paria,
vel si ambo habeant jus, & ambo sint
innocentes: hic autem prior tantum
sponsa habet jus, & est innocens, non
posterior. Ad 4. Charitas forte tunc
obligare posset, ut quis cedat suo jure
ad alterius damnum nec biliter majus
impediendum, ubi alter vel altera non
per delictum proprium se coniecit in
periculum damni, & illud prævidere
non potuit: sed hic posterior sponsa,
corrupti se passa, per suum delictum
sibi damnum imminere fecit, atque
illud prævidere potuit. Demum licet
obligatio charitatis ad cedendum jure
quæsito probaretur satis (quod fieri

non posse credo, cum charitas ordinata incipiat à se ipso &c.) jus tamen priori maneret saluum, & iustitia ipsi assisteret, consequenter nec iudex prior sponsam adigere posset invitam ad ceddendum jure. Sed quia una virtus non repugnat alteri, & iustitia assidet priori sponsae, charitas illam stringere non potest ad aliquid suo juri contrarium.

- 6 Quæres, an Sponsalia secunda sit absolutè invalida, ita ut, casu quo prior Sponsa vel sponte cederet tuo jure, vel moreretur, aut Religionem ingrederetur, non stringant? P. Placidus Böckn in *Select. Additionib. lib. 4. tit. 4. q. 2* (& ante ipsum Covarr. Rebell. Franc. Schmier. &c.) docet, & probare conatur, ea stringere premittemtem. 1. Quando actus irritatur propter præjudicium tertii, tunc contrahens in alterius præjudicium obligatur saltem pro eventu, quo cessat præjudicium: sic si quis contrahat cum pupillo, minore, Ecclesia, omittit solennitatibus juris, nihilominus obligatur contrahens ex sua parte, licet contractus sit irritus, qua tenus præjudicat

judicat de istis personis vel Ecclesiæ.
pr. hyl. de Auth. tat. Si votum casti-
 tatis, quod Religionem professus sine
 consensu uxoris emittit, licet non va-
 leat in præjudicium uxoris, valet ta-
 men ex parte voventis in vim voti sim-
 plicis, ut nequeat petere debitum con-
 jugale. *c. 3. de Conv. Conj.* adeoque ta-
 lis contractus non est absolute irritans
 sed sponsalia secunda irritantur pro-
 pter præjudicium sponse prioris: er-
 go. 2. Secunda Sponsalia saltem præ-
 sumptione Juris semper habent inhi-
 bitam conditionem, si prior sponsa cessa-
 rit suo jure, vel aliunde Sponsalia priora
 dissoluta sint, quia censetur contrahens
 cum secunda se ei obligare, quantum
 potest, & ut excludatur peccatum: er-
 go, si solutis prioribus Sponsaliis
 purificetur dicta conditio, obligatur
 contrahens cum secunda. Sed verior
 mihi videtur sententia opposita Pare-
 zii & P. Wiestner *h. t. n. 19. 20.* ex
 hoc duplici fundamento. 1. Secunda
 Sponsalia censentur merito inita ab-
 solute, & sine dicta conditione, si
 priora Sponsalia cessaverint: cum ista
 conditio nec ex natura rei, ut per se
 patet, insit secundis Sponsalibus, sed

potius sit contra intentionem ea contrahentis, ut nimirum se liberet à priori sponsa: neque insit ex dispositione Juris, non eam ullum extat Jus tale conditionem annectens secundum Sponsalibus, si priora fuerint dissoluta; imo lura promissionem, cui non adjicitur cōditio, habet pro absoluta. & regulari volunt secundum tempus præsens. per *l. 83. §. 5. l. 137. §. 4. ff. de V. O.* ergo absolute fuerunt nulla: quod autem nullum est, nullum absolute defectum producit, adeoque nec obligationem conditionatam. Generalis est in utroque Jure Regula, quod successu temporis non convalescat, aut vires accipiat, quod à initio non subsistit. *c. 18. in 6. Et l. 20. ff. de R. J.* Sic Professio Religio ante ætatem legitimam emissā non convalescit sine novo consensu, cum ætas advenerit: Pro illio beneficii non vacantis non acquirit vires per mortem Beneficiati subsequutam: sic absolute manet invalidum Matrimonium secundum, licet postea solvatur primum per obitum conjugis: ergo nec secunda Sponsalia convalescunt per hoc, quod post aliquod temporis intervallum

vallum prior sponsa cedat jure suo, vel moriatur. Jam.

R. ad opposita. Ad 1. *N. ma.* nam nec ullus Juris textus, nec ulla ratio probat generaliter, actum, irritatum propter præjudiciū tertii, obligare pro eventu futuro, quo cessat præjudiciū. In allatis exemplis existat specialis Juris dispositio re edens à generali Regula & Jure communi actui nulli nullas tribuente vires, ne quidem ex lapsu temporis, quo cessat præjudiciū, ut patet de promissione Beneficii nondum vacantis &c: Dein & *Alia.* non male negatur. Non enim tam propter præjudiciū sponsæ prioris Sponsalia secunda sunt nulla (cum multa in alterius præjudiciū validè gerantur) quàm propter ligamen, quo personæ jam uni adstrictæ adimitur jus & potestas se rursus alteri adstringendi. Ad 2. *N. ant.* Ubi enim aperte aliquid sit, vel promittitur, contra jus alterius jam questum, cessat præsumptio Juris exclusiva peccati, cum nulla habeat locum præsumptio: ubi aperte constat de opposito. Dein hoc argumentum plane nimium probat, scilicet Sponsalia cum

748 LIB: IV. TITULUS VI.
cum secunda etiam licita esse & valida, si nimirum ex præsumptione juris habeant inhabitam dictam conditionem; siquidem omnino licitum est, & conditionatè validum (seclusi speculandi dispositione juris contraria) alicui aliquid promittere sub conditione honesta de futuro contingentis, v. g. si : ducam te ; si pater meus consentiet : vel si Papa dispensaverit in impedimento affinitatis inter nos intercedente : vel in voto simplici castitatis, quo ligor : ergo etiam hæc promissio erit licita & valida : ducam te , si prior sponsa , cui jam adstringor, consentiet, cedit jure suo, vel morietur, licet talis conditio explicitè non adjiciatur id quod nemo facillè admiserit, & ipse P. Böckn in tract. de Sponsal. tit. n. 1 expresse docet, Sponsalia posteriora non valere, esse iniqua : ergo ibi ipse agnoscit, non inesse secundis Sponsalibus dictam conditionem. Imo sequeretur, etiam licitè, vel saltem valide, contrahi posse secundum Matrimonium vivente conjuge priori. Opus ergo est, ut adjiciatur ista conditio vel verbis vel in mente, ut secunda Sponsalia obligent in eventum quo priora Sponsalia fuerint soluta; quod utique

licet ordinariè non contingat. Id tamen concedo, quod contrahens cum secunda, quam forte etiam desloravit, & illa exinde damnum passa est non reparabile nisi per Matrimonium, teneatur eam ducere, si prior suo jure cessarit, at non ratione Sponsalium, sed ratione damni illati, aliter non reparabilis.

Dico 3. Valent tamen Sponsalia secunda de presenti inita non obstantibus Sponsalibus de futuro initis cum alia. 2. Licet ista per illa probabilius non solvantur omnino ex parte contrahentis Sponsalia de presenti, sed solum suspendantur, quamdiu non dissolvitur Matrimonium cum Sponsa secunda de presenti ducta. Pars prior est decisa in *c. 1. h. t. c. 22. c. 31. de Sponsal.* quia Sponsalia de presenti [scilicet Matrimonium] per quod fit traditio juris in corpus, adeoque & confertur jus in re, utique sunt fortius vinculum, quam Sponsalia de futuro, per quæ solum promittitur jus in corpus, & confertur tantum jus ad rem. Posterior, quam sustinent Fontius, Matrius, Parez, Zox. P. Wex & alii contra Sanch. Gurtier. Laym Tanner.

Tanner, Pirching, &c. probatur ex jure Naturali, & ex natura Justitiæ Commutativæ, quæ eum, qui semel contraxit obligationem Justitiæ, obligare non cessat, donec obligationem impleat, & stringit semper pro circumstantiis, in quibus implere potest, non obstante, quod hic & nunc ponatur impedimentum implendi, præsertim si impedimentum ponatur ab obligato voluntarie & per malitiam: sic debitor pecuniæ non liberatur à solvendo, licet ad solvendum convento tempore sit impeditus ob egestatem, vel distantiam loci, vel ob dissipatas pecunias &c. sic voto Religionis ingrediendæ obstrictus manet obligatus illud implere soluto Matrimonio, quod interea illicitè contraxit, & sic impedimentum implendi pro nunc posuit &c. sed qui prius contraxit Sponsalia cum Bertha, contraxit obligationem Justitiæ, cui vivente altera, quam de præsentì postmodum duxit, satisfacere nequit propter impedimentum, & quidem malitosè positum & per injuriam (per quam utique tolli non debet jus prioris sponsæ) ergo priori sponsæ manet adhuc obligatus in eventum

tum, quo dictum Matrimonij impedimentum forte tollatur.

Objic. 1. Obligatio fidei sublata non reviviscit. l. 98. §. 8. de p. m. con. 129. d. 4. de consecr. n. m. c. 1. Sed obligatio priorum Sponsalium tollitur per superveniens cum Matrimonium. c. 22 c. 31. tit. vi. Matrimonium sic habet: Sponsalia de p. m. con. iurata, soluta [proinde nuptia tum suscipiuntur] per Sponsalia causa de p. m. senti. Imo textus in a. 12. dat hanc rationem: quia primam fidem [nempe priora Sponsalia] irrita p. m. 2. Ex duobus vinculis ejusdem rationis magis forte rumpit, & omnino tollit minus forte: sic Professio actualis in Ordine Religioso laxiori extinguit penitus votum prius editum: profitendi & ingrediendi Ordinem strictiorem: sed obligatio Sponsalium de futuro una, & obligatio Sponsalium de presenti contracta cum a. 12. sunt ejusdem rationis, cum utraque sit obligatio fidei, & posterior est vinculi fortius, quam prior: ergo. R. ad 1. dist. 1. Obligatio vere penitus, & in perpetuum sublata non reviviscit, C. ma. Solum, suspensa per interveniens im-

pedimentum non reviviseit, vel potius non manet amplius, ita ut subactio impedimento inpleri non debeat. *N. ma. & disp. min.* Obligatio priorum Sponsalium suspenditur tantum. *C. min.* tollitur omnino, & ex utraque parte. *N. min. & conf.* Iura in contrarium alia plus non deunt, quam quod Sponsalia de presenti contra & a parte Sponsalia de futuro cum alia valeant & conjuges separari non debeant, quod verum est, per hoc autem non dicunt, illa penitus tolli. Verbum solvatur denotat quidem Sponsalia priora dissolvi, ac ex parte innocentis tantum & repudiatæ, cui per Sponsalia de presenti cum alia datur jus resiliendi, & sic penitus solvendi Sponsalia priora, quibus contrahens cum alia censetur renunciare, non vero ex parte injuriam inferentis. Illa verba *primam fidem irritam fecit*, solum denotant, primam fidem, uni semel datam fuisse violatam, quod rursus verum est, non vero Sponsalia ipsa, ex parte violentis, fuisse irritata. Ad 2. *N. ma. vel disp.* vinculum minus forte, si utrumque nequeat simul stare & tenere *C. fecus. N. ma.* vinculum Sponsalium cum

DE CONDITIONIBUS APPOSIT: 753
cum una, stare potest cum vinculo
Matrimonii cum alia. Paritas cum vo-
to Religionis recte adaptatur nostre
sententie sic: votum ingrediendæ Re-
ligionis per Matrimonium postea initū
non tollitur, sed solum suspenditur, ita
ut mortua conjuge rursus stringat vo-
tum: ergo à pari stringunt & Sponsa-
lia prius conjuge mortua.

TITULUS V.

De Conditionibus apposis in De-
sponsatione, vel in aliis Contract. b9
SUMMARIUM.

1. Quid & quotuplex sit Condicio?
2. Quia sit Modus, Causa, Demonstratio?
3. 4. An & quomodo valeat Matrimonium
sub conditione honesta de futuro con-
tingenti?
6. An sub conditione de futuro necessaria?
7. 8. An sub conditione impossibili?
9. An sub conditione turpi de futuro?
10. An etiam, si conditio turpis repugnet
substantiæ Matrimonii?
11. Quid sentiendum de Sponsalibus, sub
conditione impossibili vel turpi initis?
12. 13. Et quia de Matrimonio, quod con-
trahitur

*trahitur sub Modo, Causa, vel demonstra-
tione?*

Conditio proprie dicta est qualitas
actui vel contractui vel alteri di-
spositioni adjecta, vim seu obliga-
tionem in rebus suspendens in eventum
futurum incertum. §. 4. *Instit. de V. O.*
Et de hoc intelligendū est illud vulgātū
conditio nihil non in esse, sed perfectione-
nem & obligationem actus differt ac
suspendit, utque dum aliquid eveniat,
vel non eveniat. Propterea ajunt Ju-
ristae, quod ante conditionis eventum
vel existentiam nec *cedat dies*, h. e. ni-
hil adhuc debeatur, & obligatio non-
dum sit nata, nec *veniat dies*, h. e. nihil
exigui possit. Solet conditio plerum-
que exprimi per particulam, *si, nisi, cum,*
ubi, quando, postquam, dum, donec, modo
&c. v. g. si pater tuus consentiet, si
gradum Doctoratus receperis &c. Si
existentia conditionis pendet à libera
voluntate ejus, in ejus arbitrium po-
nitur, vocatur *potestativa*, ut: promit-
to tibi libros; si studio Juris te addi-
xeris; ei opposita dicitur *casualis*. Dixi,
proprie dicta, scilicet conditio *de futuro*
contingenti quod nempe potest & non
potest evenire, ita ut eventus sit in-
certus:

DE CONDITIONIBUS APPOS: &c. 755
certus: si evenierit, conditio dicitur
purificata vel impleta, atque per hoc
evadit actus vel dispositio *absoluta*, pa-
riens obligationem actu & absolute.
Conditiones autem *improprie* sunt *de*
præsenti, vel *de prout* i. o., v. g. si Titius
sit Augustæ, si Cæsus jam absorvit stu-
dia; non enim suspendunt dispositio-
nem vel negotium, sed, si sublit condi-
tio. statim tenet & obligat actus, si
non subsit, non obligat, nec unquam
obligabit: item conditio *impossibilis &*
necessaria, quæ nimirum nunquam e-
venire potest, v. g. si per aëra vola-
bis, vel necessario eveniat, ut: si eras
sol oriatur, si Antichristus veniet; quia
pariter non suspendunt valorem actus
& obligationem, ac ordinem e vel viti-
ant actum vel vitiantur ipsæ, *h. e. pro*
non adjectis habentur ad impossibilem
refertur etiam conditio *turpis*: quod
enim non licet, censetur non possi-
b. 15. ff. de cony. Rursus impropria est
conditio *tacita*, quæ per se ac tacite
inest negotio, licet diserte non adijcia-
tur, vel *ex natura rei*; ut: dono tibi fru-
ctus, si nascantur, vel *ex dispositione*
Juris, ut: ducote, si militi non sis con-
sanguinea, & hæc vocatur *intrinseca*:
si insit

757 LIB. IV. TITULUS VI.

si in sit cuilibet actui, uti hæc: si Deus
voluerit, si potuero &c. dicitur *gen-
eris*. Si proin tales conditiones adi-
ciantur, id sit ex superabundanti, di-
spositionem tamen vel actum non fa-
ciunt conditionalem, nec suspendunt.
l. 99. l. 107. §. de condit. Et demonstr.
quare statim dies cedit, licet non ita-
tim veniat, si expresse adjiciantur per
l. 4. §. de Pass. Denique impropria
etiam conditio est; quæ appellatur *re-
solutiva*, atque adjicitur, non ut va-
lerem actus suspendat, sed ut possit
resolvi, ut esset hæc: *contraho te-
cum, donec aliam te ditiozem invene-
ro: vendo tibi hanc rem, nisi intra
annum melior conditio mihi offeratur.*

2. Sicut autem conditio apponi potest
actui, ita quoque modus, causa, de-
monstratio. *Modus* est moderamen
vel gravamen actui adjectum, atque
efferrī plerumque solet per particulā
ut, pro, ad, &c. v. g. lego tibi mille.
ut studeas Jurisprudentiæ: *dono li-
bros ad studendum &c. differt à con-
ditione, quod actum non suspendat: si
tamen Pars altera non impleat modum
aut onus impositum, regulariter repe-
ti potest, quod datum est, condicio-*

DE CONDITIONIBUS APPOSITIS &c 758
ne causa data causa non secuta, per
l. 1. C. de donat. quæ sub modo. Causa
est ratio vel motivum, quo quis ad
paciscendum vel contrahendum fuit
permotus, v. g. dono tibi centum, quia
diligenter curasti mea negotia. Effertur
per particulam quia &c. nec illa
suspendit actum: vitiat tamen si in-
validat actum, si causa ficta, non il-
ligatus est consensus, non inutilitatur. *De-*
monstratio est appositio signi, quæ dene-
tatur vel persona, cum qua, vel res,
de qua pactum vel contractus vel
dispositio fit: effertur per voces rela-
tivas qui, quæ, quæ &c. v. g. ducite,
quæ de hoc vel illo es stemmate, le-
go Titio equum, quem enim à Cajo:
rursus non suspendit actum, nec eum
vitiat, nisi habeat rationem conditionis
cui alligetur consensus; quia per se
solum inducit errorem accidentalem.
l. 17. 33. ff. de condit. & demonstr.

Dico 1. Matrimonium (idem à for-
tiori tene de Sponsalibus) sub condi-
tione honesta de futuro contingente.
v. g. si pater tuus consentiet: si officium
mihî invidetis &c. valet quidem, at
non absolute ante eventum conditio-
nis, quousque suspenditur. 2. Ea ta-

men

men eve & de & impleta line novo
 consentu & legitum consequitur valo-
 rem, ceteri contrahentes ignorent imple-
 tum m. 2. & 3. que necesse est, ut con-
 ditio impletur coram Parocho & te-
 lio. 2. 3. Impletio h. s. nota sit, si
 prius eam. ipsi concommenare con-
 tractum est Matrimonium. Pars 1. est
 contra factus ex c. 3. 5. & s. h. t. & ex
 1. 2. 3. 4. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 12. 13. 14. 15. 16. 17. 18. 19. 20. 21. 22. 23. 24. 25. 26. 27. 28. 29. 30. 31. 32. 33. 34. 35. 36. 37. 38. 39. 40. 41. 42. 43. 44. 45. 46. 47. 48. 49. 50. 51. 52. 53. 54. 55. 56. 57. 58. 59. 60. 61. 62. 63. 64. 65. 66. 67. 68. 69. 70. 71. 72. 73. 74. 75. 76. 77. 78. 79. 80. 81. 82. 83. 84. 85. 86. 87. 88. 89. 90. 91. 92. 93. 94. 95. 96. 97. 98. 99. 100. 101. 102. 103. 104. 105. 106. 107. 108. 109. 110. 111. 112. 113. 114. 115. 116. 117. 118. 119. 120. 121. 122. 123. 124. 125. 126. 127. 128. 129. 130. 131. 132. 133. 134. 135. 136. 137. 138. 139. 140. 141. 142. 143. 144. 145. 146. 147. 148. 149. 150. 151. 152. 153. 154. 155. 156. 157. 158. 159. 160. 161. 162. 163. 164. 165. 166. 167. 168. 169. 170. 171. 172. 173. 174. 175. 176. 177. 178. 179. 180. 181. 182. 183. 184. 185. 186. 187. 188. 189. 190. 191. 192. 193. 194. 195. 196. 197. 198. 199. 200. 201. 202. 203. 204. 205. 206. 207. 208. 209. 210. 211. 212. 213. 214. 215. 216. 217. 218. 219. 220. 221. 222. 223. 224. 225. 226. 227. 228. 229. 230. 231. 232. 233. 234. 235. 236. 237. 238. 239. 240. 241. 242. 243. 244. 245. 246. 247. 248. 249. 250. 251. 252. 253. 254. 255. 256. 257. 258. 259. 260. 261. 262. 263. 264. 265. 266. 267. 268. 269. 270. 271. 272. 273. 274. 275. 276. 277. 278. 279. 280. 281. 282. 283. 284. 285. 286. 287. 288. 289. 290. 291. 292. 293. 294. 295. 296. 297. 298. 299. 300. 301. 302. 303. 304. 305. 306. 307. 308. 309. 310. 311. 312. 313. 314. 315. 316. 317. 318. 319. 320. 321. 322. 323. 324. 325. 326. 327. 328. 329. 330. 331. 332. 333. 334. 335. 336. 337. 338. 339. 340. 341. 342. 343. 344. 345. 346. 347. 348. 349. 350. 351. 352. 353. 354. 355. 356. 357. 358. 359. 360. 361. 362. 363. 364. 365. 366. 367. 368. 369. 370. 371. 372. 373. 374. 375. 376. 377. 378. 379. 380. 381. 382. 383. 384. 385. 386. 387. 388. 389. 390. 391. 392. 393. 394. 395. 396. 397. 398. 399. 400. 401. 402. 403. 404. 405. 406. 407. 408. 409. 410. 411. 412. 413. 414. 415. 416. 417. 418. 419. 420. 421. 422. 423. 424. 425. 426. 427. 428. 429. 430. 431. 432. 433. 434. 435. 436. 437. 438. 439. 440. 441. 442. 443. 444. 445. 446. 447. 448. 449. 450. 451. 452. 453. 454. 455. 456. 457. 458. 459. 460. 461. 462. 463. 464. 465. 466. 467. 468. 469. 470. 471. 472. 473. 474. 475. 476. 477. 478. 479. 480. 481. 482. 483. 484. 485. 486. 487. 488. 489. 490. 491. 492. 493. 494. 495. 496. 497. 498. 499. 500. 501. 502. 503. 504. 505. 506. 507. 508. 509. 510. 511. 512. 513. 514. 515. 516. 517. 518. 519. 520. 521. 522. 523. 524. 525. 526. 527. 528. 529. 530. 531. 532. 533. 534. 535. 536. 537. 538. 539. 540. 541. 542. 543. 544. 545. 546. 547. 548. 549. 550. 551. 552. 553. 554. 555. 556. 557. 558. 559. 560. 561. 562. 563. 564. 565. 566. 567. 568. 569. 570. 571. 572. 573. 574. 575. 576. 577. 578. 579. 580. 581. 582. 583. 584. 585. 586. 587. 588. 589. 590. 591. 592. 593. 594. 595. 596. 597. 598. 599. 600. 601. 602. 603. 604. 605. 606. 607. 608. 609. 610. 611. 612. 613. 614. 615. 616. 617. 618. 619. 620. 621. 622. 623. 624. 625. 626. 627. 628. 629. 630. 631. 632. 633. 634. 635. 636. 637. 638. 639. 640. 641. 642. 643. 644. 645. 646. 647. 648. 649. 650. 651. 652. 653. 654. 655. 656. 657. 658. 659. 660. 661. 662. 663. 664. 665. 666. 667. 668. 669. 670. 671. 672. 673. 674. 675. 676. 677. 678. 679. 680. 681. 682. 683. 684. 685. 686. 687. 688. 689. 690. 691. 692. 693. 694. 695. 696. 697. 698. 699. 700. 701. 702. 703. 704. 705. 706. 707. 708. 709. 710. 711. 712. 713. 714. 715. 716. 717. 718. 719. 720. 721. 722. 723. 724. 725. 726. 727. 728. 729. 730. 731. 732. 733. 734. 735. 736. 737. 738. 739. 740. 741. 742. 743. 744. 745. 746. 747. 748. 749. 750. 751. 752. 753. 754. 755. 756. 757. 758. 759. 760. 761. 762. 763. 764. 765. 766. 767. 768. 769. 770. 771. 772. 773. 774. 775. 776. 777. 778. 779. 780. 781. 782. 783. 784. 785. 786. 787. 788. 789. 790. 791. 792. 793. 794. 795. 796. 797. 798. 799. 800. 801. 802. 803. 804. 805. 806. 807. 808. 809. 810. 811. 812. 813. 814. 815. 816. 817. 818. 819. 820. 821. 822. 823. 824. 825. 826. 827. 828. 829. 830. 831. 832. 833. 834. 835. 836. 837. 838. 839. 840. 841. 842. 843. 844. 845. 846. 847. 848. 849. 850. 851. 852. 853. 854. 855. 856. 857. 858. 859. 860. 861. 862. 863. 864. 865. 866. 867. 868. 869. 870. 871. 872. 873. 874. 875. 876. 877. 878. 879. 880. 881. 882. 883. 884. 885. 886. 887. 888. 889. 890. 891. 892. 893. 894. 895. 896. 897. 898. 899. 900. 901. 902. 903. 904. 905. 906. 907. 908. 909. 910. 911. 912. 913. 914. 915. 916. 917. 918. 919. 920. 921. 922. 923. 924. 925. 926. 927. 928. 929. 930. 931. 932. 933. 934. 935. 936. 937. 938. 939. 940. 941. 942. 943. 944. 945. 946. 947. 948. 949. 950. 951. 952. 953. 954. 955. 956. 957. 958. 959. 960. 961. 962. 963. 964. 965. 966. 967. 968. 969. 970. 971. 972. 973. 974. 975. 976. 977. 978. 979. 980. 981. 982. 983. 984. 985. 986. 987. 988. 989. 990. 991. 992. 993. 994. 995. 996. 997. 998. 999. 1000.

h. aro-

DE CONDITIONIBUS APPOS: &c. 759
Parochi & testium solum pro tunc,
quando contrahitur Matrimonium: sed
contrahitur, quando ei apponitur con-
ditio, non quando hæc purificatur.
Declara. Card. apud Fagn. d. n. 6. quod
purificatio conditionis juxta commu-
nem non debeat esse cognita ipsis con-
trahentibus: cur ergo Parocho & te-
stibus?

Obije. 1. Actus legitimi non recipi- 4
unt diem, aut conditionem. *c. 50. in*
6. & l. 77. ff. de R. J. Sed Matrimo-
nium est actus legitimus. 2. *Inc. 5. h.*
t. dicitur, quod ille, qui contraxit sub
condicione de futuro contingente, si
Pater consenserit, non sit cogendus ad
contrahendum Matrimonium, nisi pater
consensura dederit: ergo posita hæc
condicione cogendus est ad contrahen-
dum: sed contrahere dicit ponere novum
consensum: ergo impleta condicione o-
pus est novo consensu. Confirmatur
in *d. c. 5.* habetur, quod consensus
sub condicione de futuro expressius non
sit habendus de presenti: ergo solum
fecit Sponsalia de futuro: ergo ne-
cessarius est novus consensus ad per-
ficienda Sponsalia de presenti, seu
Matrimonium. 3. Parochus & testes
Aaa ideo

ideo adhibendi sunt, ut constet Ecclesiae de Matrimonio completè & absolutè contracto: sed si Parocho & testibus non intimetur vel constet, conditionem esse impletam; non constat Ecclesiae de Matrimonio completè & absolutè contracto.

- 5 R. ad 1. Illae regulæ procedunt de illis actibus legitimis, qui vel in Jure sunt expressi, ut conditionem non recipiant, uti emantipatio, acceptilatio hæreditatis additio, servi optio, datio tutoris, qui specificantur d. l. 77. item electio, quæ exprimitur c. 2. de Elect. in 6. vel ex natura sua propter certam verborum formulam excludunt conditionem, uti reliqua Sacramenta, Baptismus, Pœnitentia &c. Sed Matrimonium nec ex ulla Juris expressa dispositione, nec ex natura sua refugit conditionem, ut patet ex Matrimonio Rato, cui ex dispositione Juris inest hæc conditio, *nisi Religionem intravero*. Id fateor, quod Matrimonium non admittat conditionem resolutivam qualis esset, *duco te, donec inventro alio rem* &c. Ad 2. Per illud *contrahendum* intelligitur *consummandum*, ut *nigrum* concordet cum *rubro*, seu textus cum *rubrica*

DE C
rubri
terro
Matr
nem.
quia
sa to
re. A
quide
pleto
tame
que i
trimo
Spon
N. n
ut
mand
vel à
su q
per l
stet,
qui i
runt
tini s
rocho
contr
sue,
ais;
teret
nato,

DE CONDITIONIBUS APPOS: &c. 761
rubrica vel summario, ubi ponitur in-
terrogatio de obligatione *consummandi*
Matrimonium post impletam conditio-
nem. Neque hoc novum est in jure
quia etiam in c. 22. de *Sponsal.* vice ver-
sa *to consummare sumitur pro contrahere.*
Ad Confirm. Ille consensus non
quidem est habendus de præsenti com-
pleto, absoluto, & irrevocabili, bene
tamen de præsenti conditionato, adeo-
que ibi ille consensus constituit Ma-
trimonium conditionatum, non
Sponsalia conditionata. Ad 3.
N. ma. Sic utique non requiritur,
ut Parocho & testibus constet,
mandatum Procuratori esse datum,
vel à dante non esse revocatum, ca-
su quo Matrimonium contrahitur
per Procuratorem; vel ut iisdem con-
stet, pubertatem esse adeptam ab iis,
qui in pubertate naturali contraxe-
runt Matrimonium. Finis Triden-
tini satis obtinetur, modò coram Pa-
rocho & testibus sub conditione sit
contractum, licet iisdem, vel Eccle-
siae, non constet de eventu conditio-
nis; cum Ecclesia nunquam permit-
teret recedi à Matrimonio conditio-
nato, & novum contrahi absolutum,

nisi plenè constiterit de non impleta conditione, aut de revocatione consensus ea pendente.

Dico 2. Matrimonium sub conditione de futuro necessaria, vel intrinseca, regulariter statim valet ut absolutum & purum, licèt talis conditio expresse addatur. Communis ex §. 1. *Inst. de V. O. l. 9. §. 1. ff. de Novat. l. 99. & 107. ff. de condit. & demonst.* quia conditio, quæ jam est determinata in sua causa, vel per se inest, habetur pro jam ex stante l. 79. ff. cod.

Dico 3. Matrimonium, sub conditione impossibili sive de futuro sive de præsentì initum, regulariter valet statim, pariter ut absolutum & purum: adeoque vitiatur quidem conditio, non vero vitiatur Matrimonium. Iterum communis ex c. *fin. h. t.* ubi conditio impossibilis habetur indiscriminatio pro non adjecta, solumque vel saltem magis attenditur impossibilitas, quam proprietas conditionis, & quidem ex præsumptione, qua Jus in favorem Matrimonii, ut potius valeat quam non valeat, præsumit, contrahentes sub conditione impossibili velle potius jocari, & sic verè contrahere, non
invalidè

DE CONDITIONIBUS APPOS: &c. 763
invalidè & cum peccato gravi: sicut
Jus Civile ob favorem ultimarum
voluntatum has pro validis habet, si
illis apponatur conditio impossibilis,
hanc verò pro non adjecta. §. 10. *Inst.*
de hered. inst. l. 3. & 6. ff. de cond. &
demon.

Objic. 1. Alii contractus, quibus ad
jicitur conditio impossibilis, sunt nulli
§. 11. *Inst. de inutil. stipul. l. 31. ff. de O.*
& A. ergo etiam Matrimonium. 2.
Qui adjeit conditionem impossibilem
consentur non consentire. *l. 31. cit.* imò
potius exprimit dissensum; quando
enim postulata volumus negare, dici-
mus, *dabo tibi, si digito cælum tetigeris.*
vel hirrocervum ceperis: ergo. 3. Ec-
clesia & Jus Ecclesiasticum per suam
præsumptionem non potest supplere
defectum consensus in Matrimonio,
in re tam ardua. 4. Matrimonium
juxta plerosque non valet, quod quis
cum deflorata contrahit sub hac con-
ditione, *si virgo es:* sed hæc conditio
est impossibilis, cum impossibile sit de-
florata esse virginem. 5. Pariter
non valet Matrimonium à laboranti-
bus impedimento dirimente contractū
sub conditione hac, *si Papa dispensave-*
rit,

rit. Rota Romana. p. 8. decis. 107. int. recent. in qua id passim observatur tanquam doctrina inconcussa: sed ista conditio est impossibilis, quia est de re non existente in commercio nili de consensu Principis, neque secundum futurum temporis jus [nempe dispensatione Principis] sed secundum presentis asseri debet stipulatio l. 83. §. 5. l. 137. §. 6. ff. de V. O: proin conditio pendens ab arbitrio Principis pro impossibili habetur. per l. 39. §. ult. ff. de Legat. l.

R. ad 1. *N. cons.* quia de Matrimonio, & ultimis voluntatibus, aliud statuerunt Jura. Ad 2. Etsi hoc alias verum esse permittatur; in Matrimonio tamen, in quo Jus præsumit consensum, & adjectionem conditionis impossibilis habet pro signo consensûs absoluti, aliter sentiendum est. Verum hæc præsumptio non est Juris & de Jure, sed admittit probationem in contrarium; imò si quis etiam solum in animo suum consensum alligaret tali conditioni, non valeret Matrimonium. Ad 3. Ecclesia non supplet defectû consensû, sed consensû præsumit quamdiu hæc præsumptio non eliditur quæ

De C
quæ
stat,
cond
Est
accid
dispo
nunc
5. M
Reif
bile
Sepu
Cur
possi
to
vel
quo
g. s.
test
dispo
se to
si fo
& d
set,
gall
ced
dispo
35.
D
pe

DE CONDITIONIBUS APPOS: &c. 765
que solum procedit, quando non constat, an sermo vel jectum fuerit adjecta conditio impossibilis. Ad 4. dist. min. Est impossibilis hic & nunc, ac per accidens, de quo casu in d. c. fin. non disponitur. C. Min. per se. & ita, ut nunquam fuerit possibilis N. min. Ad 5. N. ma. cum Sanch. Palao, Gobat, Reiffenstuel &c. quia in tempus habile refertur contractus, per c. 7. de Sepult. quidquid sentiat Rota pro sua Curia. Item N. min. vel dist. est impossibilis si labarent impedimento, in quo vel non potest vel non solet dispensare Pontifex, de quo casu exaudiendæ sunt dictæ Leges. C. min. vel transeat: in quo potest tam licite quam valide. imo solet dispensare, N. min. Neuter tamen per se tenetur petere dispensationem, nisi forsitan quis foeminam imprægnasset, & damnum aliter reparare non posset, aut nisi per pactum se ad id obligasset: tenetur tamen uterque non recedere, si Pars altera procurare vellet dispensationem. Reiffenstuel h. t. n. 35. cum Gobat.

Dico 4. Matrimonium sub conditione turpi de futuro, v. g. si patrem tu-

um occides, regulariter quoque statim valet, & ut absolutum, ita ut conditio habeatur pro non adjecta, modo conditio talis non sit contraria substantiæ Matrimonii. Ita rursus communis ex *c. fin. h. t.* nisi nimirum constet, serio adjectam esse conditionem turpem, quæ casu cessaret præsumptio iuris, consensum absolutam præsummentis. Dixi *i. de futuro*; si enim conditio turpis foret de præterito, v. g. *si furata es dotem*, vel de præsentis, v. g. *si blasphemus*, non valeret Matrimonium, si conditio non subesset, vel non foret purificata. Ratio; quia *d. c. fin.* utpotè exorbitans à iure Comuni, non est extendū ad conditiones improprias, quales sunt de præterito & de præsentis, præsertim cum in utrisque non reperitur eadem ratio; nam istæ non invitant ad delinquendum, bene autem conditiones turpes de futuro, quæ videtur fuisse præcipua ratio, cur conditio turpis de futuro à iure habitata sit pro non adjecta. Unde, quamvis *c. fin. cit.* videatur eodem modo loqui de conditione impossibili ac turpi per verba, licet aliæ conditiones appositæ in Matrimonio, si turpes aut impossibiles,

DE CONDITIONIBUS APPOS: &c: 767
biles fuerint, debeant propter ejus favorem pro non adjectis haberi; atque conditiones impossibiles etiam de præterito, uti diximus, pro non adjectis habeantur; quia tamen ratio est diversa, & conditio impossibilis quæ impossibilis consideratur, quod prædicatum æquè reperitur in conditione de præterito, turpis autem non qua turpis, sed quatenus ad aliquid turpe vel peccaminosum inviter, quod tantum verificatur in conditione turpi de futuro, consideratur, ideo sola conditio turpis de futuro habetur pro non adjecta, & non vitante Matrimonium. Dixi 2. Modo non sit contraria substantiæ Matrimonii; de quo statim prius autem.

Quæres, an idem tenendum sit de Sponsalibus, sub conditione impossibili vel turpi initis, quod de Matrimonio dictum, ita ut talis conditio habeatur pro non adjecta? R. cum verlore contra Sanch. & Resensuel negativè, quia *d. c. fin.* solum loquitur de Matrimonio, & consequenter, tanquam exorbitans à Jure Communi ac Naturali, extendi ad Sponsalia non debet, per *c. 15. & 28. de R. J. in 6.*

Præ-

Præsertim cum eadem ratio, nempe tantus favor Sponsalium, quantus est Matrimonii, non sit. Unde Sponsalia sub conditione impossibili, quia hæc purificari nunquam potest, statim initio invalida sunt: inita verò sub conditione turpi valent, &, licet non obligent ad expectandum eventum conditionis, cum ad illicitum obligatio dari nequeat, obligant tamen post eventum conditionis sine novo consensu; nam usque ad eventum conditionis fortè secuturum suspenduntur talia Sponsalia.

- 11 Dico 5. Matrimonium sub conditione turpi, substantiæ Matrimonii contraria initum non valet. Ita decisum est in sæpius allegato *c. fin. pr.* cui concordat Jus Naturale, cum nulla res sine sua substantia subsistere possit. Tales conditiones sunt & in d. recensentur, quæ ex natura sua repugnant tribus bonis Matrimonii, nempe bono prolis, ut hæc: *contraho tecum, si generationem prolis evites*, positivè, scilicet per poculum sterilitatis; imperfectum coitum &c. Idem est de conditione, quæ repugnat educationi prolis, ut hæc, *si prolem natam occides*: vel repu-

De
repu
lubri
inven
tior
contr
te tr
intel
sta v
in p
nece
lem
una
San
Piro
stan
est
tali
care
L
tum
dus
h. t
pis
fere
viti
mo
arg
dus
pu

DE CONDITIONIBUS APPOS: &c: 769
repugnant bono Sacramenti, indissolubilitatis, ut: *contraho tecum, donec inveniam aliam honore vel facultatibus ditiorem*: vel bono fidei conjugalis, ut: *contraho tecum, si pro questu adulterandam te trades*. Notandum tamen est, hæc intelligi solum de conditione inhonesta vel turpi, eaque de futuro, atque in pactum deducta: licet probabiliter necesse non sit, ut utraque Pars in talem conditionem consentiat, modò una illam serò apponat & prædat. Sanch. Elparza, Illung contra Magn, Pirching &c. quia si vel una Pars substantiam Matrimonii evertat, jam non est contractus Matrimonii, qui essentialiter debet esse mutuus, & claudicare nequit.

Dico 6. Matrimonium sub modo ini- 32
tum statim valet ut absolutum, si modus sit honestus & possibilis, per c.4. h. t. imò et si impossibilis sit, vel turpis, v. g. *ut montem aureum in dotem afferas*, vel, *ut patrem tuum occidas*; non vitietur Matrimonium, licet vitietur modus, seu pro non adjecto habeatur. arg. c. fin. cit. Si verò adjiciatur modus turpis, substantiæ Matrimonii repugnans, v. g. *ut generationem prolis positivè*

positivè impediens &c. tunc probabilis
 videtur ipsam Matrimonium, seu red-
 ditor nullum *arg. c. fin. cit. Et l. 14.*
§. 1. ff. de usu & habit. Sanch. Laym.
Barb. Engel. Pirching. Kugler. con-
tra Perez, Palao, Wiestner, Reissen-
stuel. Ratio, quia contrahentes sub
tali modo per unum indivisibilem con-
tractum se simul obligare intendunt
ad Matrimonium, & ad Matrimonii
eversum: cui non obstat, quod se-
cundum nostrum concipiendi modus
modus adiectus sit posterior Matrimo-
nio, & obligatio ad Matrimonium con-
cipitur prior ad alteram, quam im-
portat. modus.

Dico 7. Matrimonium sub *causa.*
 honesta vel turpi, possibili vel impos-
 sibili, vera vel falsa initum (modus
 non sit causa finalis, eaque falsa, vel
 causa non adiciatur per modum con-
 ditionis) statim valet: uti & initum
 sub *demonstratione*, honesta vel turpi,
 possibili vel impossibili, vera vel falsa.
 modo ei non alligetur consensus, si
 falsa sit. Sumitur à paritate cum ul-
 timis voluntatibus, quæ per adiectio-
 nem causæ, vel demonstrationis, nec
 suspenduntur nec vitiantur. §. 31.

Inst.

Qui
 Inst.
 dem
 fav
 Acc
 ord
 con
 acc

Qu

1.

2.

4.

6.

8.

7.
ob-
bilis
eu red-
l. 14.
Laym.
er, con-
eiffen-
es sub
m con-
endunt
rimoni
uod se-
modd
rimo-
n con-
m im-
causa.
impof-
modd
la, vel
m con
initum
turpi,
el falsa,
fus, fi
uto ul-
fectio-
is, nec
S. 3L
Inft.

QUI CLERICI VEL, VOVENTES &c: 771
Inst. de Leg. l. 17. §. 1. de condit. &c
demonstr. Nec Matrimonium est min-
favorabile, quam ultimæ voluntates.
Accedit, quod causa, & demonstratio,
ordinariæ non spectant ad substantiam
contractus, sed solum ad qualitatem
accidentalem.

TITULUS VI.

Qui Clerici, vel Voventes, Matri-
monium contrahere.

possunt

SUMMARIUM.

1. Quinam veniant per Clericos, & Vo-
ventes?
2. 3. Ordo Sacer - dirimit Matrimonium
contrahendum, sed Jure Ecclesiastico.
4. 5. Votum solenne Professionis Religio-
sæ non solum contrahendum, sed &
contractum mere Ratum.
6. 7. Votum simplex Castitatis, Religio-
nis ingrediendæ &c. impedit quidem,
at non dirimit Matrimonium contra-
hendum, quamvis dirimat Sponsalia
post contrahenda.
8. Quid Juris, si huiusmodi votum simplex
emittatur post Matrimonium, vel Spon-
salia?

Clerici sunt in duplici classe, aliqui in Ordinibus *Minoribus* constituti, quibus liberum est contrahere Matrimonium: alii in *Majoribus* seu Sacris qui sunt Subdiaconatus, Diaconatus, & Presbyteratus, & hi ratione *Ordinis* ad Matrimonium sunt inhabiles. *Voces*, in ordine ad Matrimonii incapacitatem rursus b'fariâ considerantur, nempe qui habent *Votum* castitatis *solenne*, ut vocant, quorum duo tantum sunt genera, nempe qui vel Professionem Religiosam emiserunt, vel qui Ordinem Sacrum susceperunt, & hoc votum est impedimentum dirimens Matrimonii: dein qui ligantur *voto simplici* castitatis, ingrediendi Religionem, suscipiendi Ordinem Sacrum, non nubendi seu permanendi in calibatu sive extra Matrimonium. Adeoque in hoc titulo produntur duo impedimenta dirimentia, *Ordo* & *Votum solenne* castitatis, & unum impediens, nempe *Votum simplex* castitatis, Religionis ingrediendæ &c.

Dico 1. Ordo Sacer validè suscepto dirimit Matrimonium contrahendum Jure Ecclesiastico. 2: Non verò contractum licet duntaxat sit ratum. Pars

1. est

Qui
1. e
h. t.
ref.
nibu
votu
illos
at.
XX
& c
in f
exc
star
doc
can.
sa l
di
tum
rep
cris
lat
ant
dili
rum
erg
me
Or
nu
lar

QHI CLERICI, VEL VOVENTES, &c: 773
1. est certa ex *can. 1. 4. d. 32. c. 1. h. t. c. un. de Voto in 6: Trid. s. 24. de ref. Matrim. can. 9.* Ratio, quia Ordinibus Sacris annexum ab Ecclesia est votum solenne castitatis, ita, ut qui illos recipit, tacitè castitatem voveat. *c. un. cit. & Extrav. Antiquæ Jo. XXII. cod. favet quoque can. 1. d. 28 & c. 6. de Cler. Conjug.* Siquis vero in susceptione Ordinis sacri positivè excluderet votum, matrimonio obfisteret lex Ecclesiæ, ut communiter docent cum Suarez ex *can. 8. de 27. can. 2. d. 82.* Pars 2. est pariter decisâ in *Extrav. cit.* Neque v's dissolvendi matrimonium etiam ratum tantum, Jure Divino aut SS. Canonib9 reperitur esse concessâ Ordinibus Sacris.

Objic. 1. In can. 13. Synodi VI. relato in can. 15. d. 31. sic habetur: Nos antiquum sequentes canonem Apostolicæ diligentia, & constitutiones, sacrorum virorum legales nuptias amodo valere volumus: ergo Sacr Ordo non dirimit Matrimonium. 2. In can. fin. d. 31. refertur Orientalis Ecclesiæ Sacerdotes, Diaconos, atque subdiaconos Matrimonio copulari: ergo saltem in Ecclesia Græca non

non dirimit Matrimonium Ordo Sacer. 3. Jus Divinum & Naturale exigit, ut, qui sacra tractant & ministrant ac servitiis Divinis specialiter consecrati sunt, ab omni carnali commercio sint mundi, & non habeant eorum divinum erga uxores & Deum. 1. Cor. 7. ergo Ordine Sacro initiati Jure Divino & Naturali, non mere Ecclesia fisco, obligantur ad coelibatum, & in habiles sunt ad Matrimonium. 4. Continentia, & abstinencia à Matrimonio est res consilii, non praecepti. 1. Cor. 7. v. 25. & ipse Christus noluit eam praecepere: ergo nec Ecclesia potest Sacris initatos obligare ad abstinendum à Matrimonio, & si sint obligati, à Jure Naturali ac Divino descendit hæc obligatio. 5. Siquis ignoraret, Sacro Ordini annexum esse tacitum castitatis votum solenne, vel metu adigeretur ad suscipiendum Ordinem Sacrum, talis utique non voveret saltem valide castitatem: ergo saltem talis foret habilis ad Matrimonium. R. ad 1. Ille canon non est Synodi VI. sed unus ex *Trullanis*, qui aperte sunt reprobati à Sergio Pontifice, ut Communiter notant DD.

Ad

Qui
Ad
non
niale
Græ
sunt
can.
n. 33
nil p
nem
ei, a
miffi
pried
cerd
Cler.
præ
Ad
git t
Tanc
præ
N. an
ante
C. an
quæ
volon
pient
rans
men
tione
nem

QUI CLERICI, VEL VOVENTES &c. 775

Ad 2. Illa verba, *Matrimonio copulari*, non denotant contractum Matrimoniale, quem etiam in Ecclesia Græca non celebrant valdè, qui iam sunt in Sacris Ordinibus constituti. *can. 7. de 32. P. quat. to. 8. consult. 81. n. 33.* sed significant usum Matrimonii per copulam, quod ante susceptionem Ordinis Sacri contraxerant Græci, ac postea ad Sacros Ordines admissi sunt. Et iste usus Matrimonii, prius jam contracti, permittitur Sacerdotibus Ecclesiæ Græcæ *c. 6. de Cler. Conjug.* Et hoc illis specialè est præ Sacerdotibus Ecclesiæ Latine. Ad 3. Jus Divinum & Naturale exigit tanquam valdè conveniens. *C. ant.* Tanquam absolutè necessarium, vel præcipit continentiam & cœlibatum. *N. ant. & cons.* Ad 4. Est res consilii antecedenter ad præceptum Ecclesiæ *C. ant.* post præceptum Ecclesiæ, quæ tamen nullos ligat, nisi libere volentes & Sacrum Ordinem suscipientes. *N. ant. & cons.* Ad 5. Ignorans annexionem voti censetur tamen virtualiter saltem habere intentionem generalem suscipiendi Ordinem Sacrum eò modò, quò Ecclesiæ

778 LIB: IV. TITULUS VI.
 præcipit, & sic tacitè vovet castita-
 tem, vel saltem ex præcepto Ecclesiæ,
 cui per illam intentionem se subjecit.
 obligatur ad cœlibatum. Si neque ta-
 lem intentionem generalem haberet
 (quod præsumendum non est) proba-
 bilius in foro interno non obligaretur.
 Loquendo nunc de illo, qui metulo-
 justè incusso adactus est ad susceptio-
 nem Ordinis Sacri, puto, eum proba-
 bilius obligari, quia talis simpliciter
 liberè, quamvis non spontè, emittit
 votum; & alia vota [excepta profes-
 sione Religiosa] metu extorta valent,
 uti alibi docuimus. Ecclesia quidem
 non obligat ad aliquod faciendum in-
 terveniens gravi metu injusto, si ta-
 men compulsi aliquid faciant validè,
 vult etiam valere id, quod annexum
 & accessorium est, uti votum Ordini
 Sacro est annexum, præsertim si per
 actum exxtortum aliquis ponitur in
 certo statu, & non exprimit, se indè
 nolle obligari. Interrim si quis pro-
 baret satis, se metu adactus esse ad
 Ordinem Sacrum suscipiendum, spe-
 rare posset à pia Matre dispensatio-
 nem in voto castitatis haud difficilem
 Dico 2. Votum solenne Professio-
 nis

QUI C
 nis R
 contra
 Indè &
 lidè c
 sit rat
 confun
 cisa in
 Triden
 Et qu
 no dir
 dirima
 simple
 mo so
 tota
 Jure R
 trav. u
 ter est
 conjun
 titur a
 duoru
 tenent
 sed de
 ingreo
 rum, &
 imò d
 ses un
 Matrim
 matum
 tuntur

QUI CLERICI, VEL VOVENTES &c 777
nis Religiosæ dirimit Matrimonium
contrahendum Jure Ecclesiastico. 2.
Imò & dissolvit Matrimonium jam va-
lidè contractum, modò illud præcisè
sit ratum, & nondum per copulam
consummatum. Pars 1. clarè est de-
cisa in *c. fin. h. t. c. un. de Voto in 6. &*
Trident. s. 24. de Sac. Matr. can. 9,
Et quod non Jure Naturali aut Divi-
no dirimat, vel inde claret. quod non
dirimat, quò votum, aliàs etiam votum
simplex castitatis dirimeret, quod ne-
mo somniat, neque quò solenne, quia
tota voti solennitas habetur à solo
Jure Ecclesiastico. *c. un. cit: & Ex-*
trav. un. Joan. 22. eod. Pars 2. pari-
ter est certa ex c. 2. 7. 14. de Convers.
conjung. & Trid. loc: cit: can. Permit-
titur autem novis conjugibus spatium
duorum mensium, intra quos non
tenentur consummare Matrimonium,
sed deliberare possunt, an non velint
ingredi Religionem, etiam unus eo-
rum, & sic dissolvere Matrimonium:
imò dissolveretur, & si post duos men-
ses unus ingrederetur, modo interea
Matrimonium necdum fuisset consum-
matum. Vota Religiosa, quæ emit-
tuntur in Societate Jesu, quamvis
Bbbz simpli-

simplicia sint, & non solennia, tamen dirimunt Matrimonium contrahendū; non tamen dissolvunt contractum, licet Ratum præcisè sit. Ita decidit Gregor. XIII. in Bulla *Ascendente Domino*, loquens solum de nullitate Matrimonii contrahendi, nihil autem de contracti dissolutione.

Objic. 1. Quod meum non est, sed jam alteri traditum, tertio tradi validè non potest, etiam spectato Jure Naturali: sed Religionem professus per votum solenne non amplius habet dominium sui corporis, utpote jam Deo consecrari & totaliter traditi: ergo etiam spectato Jure Naturali non potest suum corpus tradere uxori: ergo votum solenne Professionis Religiosæ dirimit Matrimonium Jure Naturali. *Confirm.* Qui per Matrimonium carnale se jam tradidit uni uxori, nec de Jure Naturali validè se tradit alteri uxori per novum Matrimonium vivente priori conjugē: ergo nec ille se valide tradit uxori de Jure Naturali, qui per professionem Religiosam, velut Matrimonium spirituale, se jam tradidit Deo. 2. Ex natura rei licitum est à statu imperfe-

tiores

QUI C
tiores
jugio
sionen
turali
sastio
cet in
proba
voto
non p
um,
rali n
Jure
ri tra
tertio
ma. tr
ma.
suo al
test
titulo
uxori
confe
dulte
Deo
Cum
Deo
tulo
Natu
ri tra
Consi

QUI CLERICI, VEL VOVENTES &c. 779
ctiore transire: ergo etiam à con-
jugio carnali ad spirituale per profes-
sionem Religiosam: ergo de jure Na-
turali quoque, & non solum Eccle-
siastico, post Matrimonium Ratum li-
cet ingredi Religionem. R. ad 1. quod
probat nimium, nempe etiam ligatum
voto simplici castitatis Jure Naturali
non posse validum inire Matrimoni-
um, quia votum simplex Jure Natu-
rali non differt à sollemni, sed solum
Jure Ecclesiastico. *Dist. ma.* jam alte-
ri traditum non potest valide tradi
tertio traditione ejusdem rationis. *C.*
ma. traditione diversæ rationis. *N.*
ma. Sic utique servus, qui domino
suo abstrictus est titulo servitutis, po-
test se uxori tradere & obstringere
titulo Matrimonii: sic utique ligatus
uxoriò vinculo ex Justitia potest cum
consensu uxoris, vel propter ejus a-
dulterium, ingredi Religionem, & se
Deo obligare ex virtute Religionis.
Cum igitur Professus Religionem, se
Deo tradiderit solum traditione & ti-
tulo Religionis, utique spectato Jure
Naturali se postea tradere posset uxo-
ri traditione & titulo *Justitiæ*. Ad
Confirm. non est paritas, quia alterum
con-

contrahens Matrimonium traderetse novæ uxori titulo Justitiæ, quo eodem jam est adstrictus primæ. Ad 2. Quod iterum probat nimium, nempe etiam Matrimonium consummatum dissolvi posse per Professionem Religiosam: vel rem jam uni donatam posse postea donari Ecclesiæ, quæ donatio est per se Deo gratior. *Dist. ant.* Ex Natura rei licitum id est illi, qui adhuc sui juris est, liber, & nendum ligatus, *C. ant.* qui sui juris non amplius est, sed alteri, & ad certum statum jam obligatus, *N. ant. & conf.*

- 6 Dico 3. Votum simplex Castitatis Religionis ingrediendæ, Ordinum sacrorum suscipiendorum, & non nubendi, non quidem dirimit Matrimonium contrahendum, sed solum impedit, h. e. non invalidum facit, sed illicitum: 2. Sponsalia tamen contrahenda dirimit; seu facit irrita, 3. Non obstante quod Sponsalibus postea contractis accedat defloratio & sponsa voti ignara pateretur damnum grave, non reparabile nisi per Matrimonium. Pars 1. sumitur ex *c. un. cit. c. 3. 4. 6. h. t.* & ex ratione, quod utique res alicui promissa, maxime Deo, ut sit per

QUI C
per vo
etiam s
no. E
castitat
monium
cum p
di perp
ta nos
si enim
modi v
ducere
nempe
tam pe
in qu
violant
vel ad
c. 69.
trover
Vasq.
lution
P. Fr
3. n. 2
post v
ne sui
ctum;
de en
firmar
ration
hoc e

QUI CLERICI, VEL VOVENTES &c. 781
per votum, licetè tradi alteri nequeat
etiam spectato Jure Naturali & Divi-
no. Excipe casum, quo quis voto
castitatis ligatus contraheret Matri-
monium modo extraordinario, scilicet
cum pacto & sub conditione servan-
di perpetuam continentiam, quod jux-
ta nos fieri potest. Pars 2. claret:
si enim valerent Sponsalia post ejus-
modi votum contracta, deberent pro-
ducere obligationem ad illicitum,
nempe ad violandum fidem Deo da-
tam per votum, vel saltem ad statum
in quo propinquum foret periculum
violandi; sed obligatio ad illicitum,
vel ad tale periculum, dari nequit,
c. 69. de R. J. in 6. Pars 3. est con-
troversa, nam oppositum tenent Sanch.
Vasq. Pont. Palao &c: nostram reso-
lutionem verò tenent Navar. Vivald.
P. Franc. Schmier de *Sponsal. p. 1. c.*
3. n. 23. & sic probo 1. Sponsalia
post votum emissà non obligant ratio-
ne sui, utpote nulliter inita, ut di-
ctum; neque ratione desflorationis; un-
de enim huic sceleri concessa est vis
firmandi Sponsalia de se irrita? neque
ratione damni aliter non reparabilis;
hoc enim sibi imputari debet desflorari

aut

impnægnari se patiens; & cur Deus propter scelus fornicantium, sponsi, & sponsæ, debeat cedere suo jure jam quæsito contra regulam juris 54. in 6. qui prior est tempore, potior est Jure. 2. Non licet rem uni donatam iterum furari ad compensanda damna alteri etiam injustè illata: ergo nec licet corpus jam semel Deo dicatum per votum quasi furari tradendum sponsæ defloratæ ad illata illi damna compensanda, 3. Videtur esse res scandali plena, ut quis per flagitium, tam proprium quàm fornicariæ complicitis, licet voti ignoræ, pro libitu se valeat liberare à voto, & ex suo delicto re portare commodum.

- 7 *Objic.* 1. Votum elèémosynæ non stringit voventem, qui postea alteri intulit grave damnum, non reparabile. si summam pro elèémosyna destinat largiatur pauperibus: ergo à pari. 2. Obligatio justitiæ est fortior, quàm obligatio Religionis, quàm solam parit votum, ac insuper istud ex mera liberalitate est factum, obligatio autem justitiæ ex contractu oneroso sponsalicio nascitur. 3. Deus non acceptat votum, quod sine gravi alterius damno

Quæ
damnu
contu
do alt
sum.
parit.
émosy
certa
Religi
nemp
habet
ahis.
insup
postea
tiæ, s
ligion
setur
cum
valeat
prælu
jure
fertin
vover
tis.
Quæ
vota
moniu
hucul
Matr
fueru

QUI CLERICI, VEL VOVENTES &c. 783.
damnum impleri non potest: ergo neque
continuat. acceptationem voti, quan-
do alteri incipit esse graviter damno-
sum. *q. ad 1. transf. ant. N. conf. &*
parit. quia Deus per tale votum ele-
mosynæ non acquirit jus ad rem
certam, per votum verò Castitatis &
Religionis acquirit jus ad rem certam,
nempe ad corpus voventis: qui autē
habet jus ad rem certam, præfertur
aliis, qui simile jus non habent, ac
insuper jus, quod habent, tempore
posterius est. Ad 2. Obligatio justi-
tiæ, saltem si præcedat obligatio Re-
ligionis, non est fortior, imò, si adver-
setur obligationi Religionis, est nulla,
cum Sponsalia post votum inita non
valeant. Ad 3. *N. conf.* Cur enim
præsumatur de Dec. quòd cedat suo
juri propter damnum hominis, præ-
sertim si illud sequatur ex delicto
voventis, & sponsæ damnum patien-
tis.

Quæres. quid sit juris, si prædicta 8
vota simplici non antecedant Matri-
monium, aut Sponsalia, de quo casu
hucusque, sed subequantur: seu si
Matrimonium, vel sponsalia prius jã
fuerunt contracta, antequam edita
vota?

vota? R. 1. *de Matrimonio*. Si hoc tu-
 it contractum antecederet, vota nul-
 latenus illud dirimunt vel dissolvunt,
 sed habent alios & diversos effectus.
 Votum *Castitatis* usum Matrimonii fa-
 cit illicitum, ita ut vovens non possit
 petere debitum conjugale [quamvis
 reddere illi permissum sit] item, si
 coniux moreretur, facit illicitum no-
 vum Matrimonium contrahendum.
 Votum *SS. Ordinum, non nubendi*, usum
 Matrimonii non faciunt quidem illi-
 citum [& si semel est consummatum,
 neque votum *Religionis*] quia mate-
 ria voti hic & nunc jam reddita est
 impossibilis, & quia sic voventes non
 promiserunt castitatem, saltem non
 actu; facit tamen illicitum novum Ma-
 trimonium contrahendum, casu quo
 prius Matrimonium dissolveretur. R.
 2. *de Sponsalibus*: si hæc fuerint con-
 tracta ante huiusmodi votum, manent
 in suo valore, & votum, utpote in-
 validè ac in præiudicium alterius e-
 missum, non stringit, ut habet com-
 muniore & verior ex c. 5: h. t. Inter-
 im tamen, licet ex parte voventis
 non solvantur Sponsalia prius inita,
 alteri tamen comparti per hoc data
 est

QUI CLERICI, VEL VOVENTES &c: 785

est potestas libera ab his resiliendi. eo quod vovens censeatur Sponsalibus ex sua parte renuntiâsse, quod non vovens acceptare potest, si velit. Deinde circa votum *Religionis* post Sponsalia emissum nota, quod obliget voventem illa dissolvere ingrediendo Religionem, ut eruitur ex *c. 2. & 7. de convers. conjung.* ubi habetur, quod Sponsalibus, & Matrimonio Rationis sit hæc tacita conditio, *nisi statim Religiosum elegero*: ergo vovere Religionem, etiam post Sponsalia, est licitum & validum.

Obje. Sponsalibus semper inest hæc conditio, *nisi meliorem statum elegero*, v. g. coelibatum: ergo etiam votum *Ordinis sacri, castitatis, vel non nubendi* Sponsalia priora dissolvit, saltem dat potestatem recedendi à Sponsalibus; nam *promissum non infringit, qui in melius illud commutat. c. 3. de Jurejur. R. N. ant.* nec enim inest ex natura rei quia homo non tenetur perfectiorem statum eligere, nec ex dispositione Juris, quod in favorem solius status Religiosi conditionem annexuit, *nisi statum Religiosum elegero*: non vero sic favet Ordinibus sacris, vel coelibatui

Ad textum ajo, eum procedere, si quis promissum mutet in melius sine injuria tertiis: sed post Spousalia veniens Ordinem sacrum, castitatem, caelibatum, mutat promissum cum injuria tertiis, nimirum sponsæ, vel sponsi.

TITULUS VI.

De eo, qui duxit, quam polluit per adulterium.

SUMMARIUM.

1. *Impedimentum Criminis unde contrahitur?*
2. *Ut incurratur ex adulterio, sine conjugicidio interveniente, quid requiratur?*
3. *Et quid, ut contrahatur ex conjugicidio?*
4. 5. *An contrahatur Impedimentum Criminis ab ignorante Legem illud statuentem?*

UT conjuges magis absterreantur ab adulterio, & conjugicidio, in penam statuitur in hoc titulo *Impedimentum Criminis* dirimens, vi cujus inter complices delicti (non quoad alias personas) validum Matrimonium

etiam

DE EO
etiam
lictum
adulter
solum
troque
dulter
solum
tionib
Ut ad
mul
future
Matr
tio ad
ce.
tribus
impe
tiam
cum
conju
Matr
vehit
impe
t. h.
hæc
Dic
gicidi
ms. q
comp
Matr

DE EO, QUI DUXIT, QUAM POLLUIT, 787
etiam soluto priore, iniri nequit. De-
lictum, ex quo oritur, est duplex, *x*,
adulterium, & *conjugicidium*. Rubrica
solum de priori, Nigrum verò de u-
troque facit mentionem. Sed nec a-
dulterium solum, nec conjugicidium
solum, sine aliis adjunctis, & condi-
tionibus, inducit hoc impedimentum.
Ut adulterium inducat, requiritur si-
mul 1. vel promissio Matrimonii de
futuro facta complice, 2 Vel promissio
Matrimonii de præsenti, seu attentat-
io actualis Matrimonii cum complice.
3. Vel conjugicidium. Igitur in
tribus casibus adulterium constituit
impedimentum criminis; & quia 4. e-
tiam conjugicidium sine adulterio
cum mutua viri & fœminæ in necem
conjugis conspiratione, ac intentione
Matrimonii inter se ineundi, illud in-
vehit, quadruplici modo contrahitur
impedimentum criminis, ut patet ex
t. h. t. & c. 1. de convers. infidel. Ut
hæc planiora fiant.

Dico 1. Ut adulterium sine conju- 2
gicidio sit causa impedimenti crimi-
nis, requiritur vel Matrimonium cum
complice attentatum, vel promissio
Matrimonii contrahendi. Colligitur

ex c. 5. 6. & c. fin. h. t. ubi si quis uxore vivente fide data promissit, aliam inducturum, vel cum ipsa d. facto contraxit, si nec ante, nec post [legitima ejus, nimirum] conjugē, (superstite) cognovit eandem non est tamen Matrimonium, quod cum ea contraxit, post uxoris obitum dirimendum. Ceterum tolerari non debet, si prius vel postea, dum vixerit uxor ipsius, illam adulterio polluisset: ergo si simul cognovit, ante vel post datam fidem de futuro vel præsenti, seu si cū alia fœmina adulterium data fide commisit, dirimitur Matrimonium cum tali fœmina post obitum legitimæ uxoris contractum. Porro DD. communiter ulterius requirunt 1. ut adulterium sit perfectum. 2. Ut sit formale ex utraque parte, id est utrique cognitum etiam fœminæ, quod nimirum vir, cum quo peccat, sit conjugatus, & vicissim. 3. Ut & adulterium & promissio contingat eadem legitima conjugē vivente. 4. Ut promissio sit seria, non ficta. 5. Absoluta. 6. Acceptata. 7. Non revocata ante adulterium secutum: si verò & promissio & adulterium jam contigissent, ac primum postea revocaretur promissio, non cessaret impedire

dirimen-

DE E
dime
tum
ut acc
accep
citè i
verfa
termini
loqui
quæ
solut

Ob
te pr
sed q
cit ef
moni
dom.
nem
terium
nullu
secun
minor
extri
tentu
N. m
vim
quid
mitta
press
uxor

DE EO, QUI DUXIT, QUAM POLLUIT 789
dimentum, utpote jam plenè comple-
tum & contractum. 8. Probabilius,
ut accedat repromissio, quam tamen
acceptatio promissionis regulariter ta-
citè involvit. Ratio horum est, quia
versamur in materia poenali, in qua
termini debent strictè accipi, & jura
loqui consentur de tali promissione,
quæ alias & communiter in personis
solutis requiritur ad Sponsalia.

Obje. Promissio Matrimonii vivē-
te priori conjugē est nulla & irrita:
sed quod nullum est, nullum produ-
cit effectum: ergo nec irritat Matri-
monium cum promissaria contrahen-
dam. *R. C. ma.* saltem si promissio-
nem antecessit vel secutum est adul-
terium. *dist. min.* quod nullum est,
nullum producit effectum sibi intrin-
secum, ad quem per se ordinatur. *C.*
minor. nullum producit effectum sibi
extrinsecum, ex dispositione Juris in-
tentum, & actui de se nulli annexum
N. minor. Jus tali promissioni tribuit
vim dirimendi Matrimonium. Sed
quid? si maritus vivente uxore pro-
mittat feminæ Matrimonium sub ex-
pressa conditione, & in eventum, si
uxor inoreretur, sed sine interventu
adulteri

adulterii? R. Quamvis in tali promissione ex parte promittentis ordinarie interveniat aliqua inordinatio; atque in foro externo forsan illi non assiliretur, videtur tamen mihi valida esse, eo quod ex parte objecti non involvat turpitudinem, & executio referatur in tempus habile, quod conditio erit purificata, neque reperitur in jure irritata esse; sicut si contrahatur Sponsalia à laborantibus impedimento sub conditione, si Papa dispensaverit, arg. c. 8. de rer. permut. § l. 62. pr. ff. de hered. instit.

Dico 2. Ut conjugicidium causet impedimentum criminis, requiritur vel adulterium prævium (rursus perfectum & formale ex utraque parte) can. 5. caus. 31. q. 1. c. 1. 3. 6. h. t. opus quidem simul est, ut cædes actu sit secuta, seu machinatio in mortem cum effectu, & quidem animo contrahendi Matrimonium cum complice adulterii; necesse tamen non est, ut ambo adulteri in cædem conspirent, sed sufficit, si alteruter vel physice, vel moraliter, per se, vel per alium cædem patret, etiam altera parte igna-

DE EO,
ignara,
Vel secul
ambo,
saltem
per se,
innocen
intentic
trimoni
quibus
pedime
nunqua
alio mo
peccan
num
rii aut
plex n

Quæ
nis inc
Illud à
cto?
tentia
cia. Ze
& cum
zo. 14.
art. 4.
Hauno
centior
tuta no
Jus, ut

DE EO, QUI DUXIT, QUAM POLLUIT 791
ignara, c. 1. de conunj. infid. c. 6. cit:
Vel secluso adulterio requiritur, ut
ambo, vir & scœmina, conspirent, vel
saltem consentiant in eadem, & vel
per se, vel per alium actu occidant
innocentem conjugem, & quidem cū
intentione contrahendi inter se Ma-
trimonium, c. 1. & can. 5. cit. Ex
quibus apparet, ad inducendum im-
pedimentum Criminis ex conjugicidio
nunquam sufficere, si occisio fiat ex
alio motivo, v. g. liberius cum quadam
peccandi, vel contrahendi Matrimo-
nium cum alia persona, quæ adulte-
rii aut conspirationis in necem com-
plex non fuit: vel ex vindicta &c.

Quæres, an impedimentum Crimi- 4
nis incuratur ab aliis, qui ignorarūt,
Illud à Jure annexum esse suo deli-
cto? R. negativè cum probabili sen-
tentia Plaud. Major. Leand. à Mur-
cia. Zergoll. Dicast. Fernandez apud
& cum P. Krimer l. II. Decretal. n.
10. 14. Favet Karchne l. 4. Decretal.
art. 4. & 5. contra Dian. Moja, Laym.
Haunold, Sporer, & communem Re-
centiorum. Prob. 1. Poena à Jure sta-
tuta non incurritur ab ignorantibus
Jus, ut tradit communis DD. per mo-

dum regulæ apud cit. Krimer. n. 1012.
 & 1022. Et Sánchez, l. 9. d. 32. n. 18.
 loquens in specie de lege pœnaliter
 irritante docet, *annullationem alius,*
quando non est ex solennitatis *ad*
sed in delinquentis pœnam, non incipit
ignaro legis: cuius rei ratio esse potest
quia alias delicta inæqualia punirentur
pœna æquali, gravius enim pec-
cat, qui agit contra legem sciens non
tantum prohibitionem sed etiam an-
nexam pœnam, quam alius, qui scit
prohibitionem tantum. Atqui impe-
dimentum Criminis est à jure statu-
tum principaliter ut pœna propter
delictum, & Jus, hanc inhabilitatem
Matrimonii inter complices delicti ita-
tuens, est lex pœnalis, seu pœnaliter
inhabilitans, ut iterum est communis,
ita ut Palao, Adversarius. p. 1. tr. 3.
d. 2. pu. 7. n. 4. hoc Jus adducat per
modum exempli Legis pœnalis, di-
cens: quoties in pœnam delicti imponitur,
ut contingit in Lege irritante Matrimoni-
um ob uxoricidii, & adulterii crimen cum
promissione futuri Matrimonii. Et: ex
toto titulo (de eo, qui duxit &c.) constat
irritationem esse pœnam. Ergo impedi-
mentum Criminis non incurritur ab

iis,

De
 iis, qu
 lus e
 hanc
 quia
 lega
 cogn
 fat a
 mulie
 car, e
 rit, e
 ergo
 objec
 dicit
 culat
 qua
 ranti
 ter p
 rante
 v. g.
 tur a
 nexa
 lis m
 luno
 &c.
 ar, q
 cipit
 impe
 habil
 impo

DE EO, QUI DUXIT, QUAM POLLEUIT, 793
iis, qui ignorant, à Jure annexum il-
lud esse suo delicto, seu qui ignorant
hanc legem pœnaliter inhabilitantem:
quia nempe non transgrediuntur hanc
legem quâ pœnalem, cum ut tales non
cognoscant. 2. Ignorantia facti excu-
sat ab impedimento Criminis: si
mulier ignorans virum, cum quo pec-
cat, esse conjugatum, illud non incur-
rit, c. 1. h. t. & sentitur Adversus:
ergo & ignorantia Juris excusat. Nec
obicies *Regulam Juris 13. in 6.* ubi
dicitur, ignorantiam facti quidem ex-
cusare, non item ignorantiam Juris;
quia ista regula non procedit de igno-
rantia Juris pœnalis; cum universali-
ter pœna non incurratur ab ullo igno-
rante. 3. Irregularitates ex delicto,
v. g. homicidio illicito, non incurrun-
tur ab iis, qui ignorant eas esse an-
nexas suo delicto, ut habet proba-
lis multorum gravium DD. Panorm.
Innoc. Nav. Sanch. Conink. Palao
&c. (quamvis ego ipsis non assentiar,
quia hæ Irregularitates non prin-
cipaliter ut pœna sunt statutz, sicut
impedimentum Criminis, sed ut in-
habilitates) ergo etiam probabile est,
impedimentum Criminis non incurri
Ccc2 ab

ab ignorantibus, illud esse annexum suo delicto. 4. Reservatio peccatorum, saltem pœnalis, non datur apud eos, qui ignorant, sua delicta esse reservata, ut passim docent Theologi: ergo &c. 5. Excommunicatio & aliarum censurarum non ligant ignorantes, ut communiter tradunt ex c. 2. de con. sit. in 6. quia sunt pœnæ: ergo &c.

Objic. 1. Impedimentum affinitatis ex copula illicita, quamvis involvat peccatum, & rationem pœnæ habeat, tamen afficit etiam ignorantes Legem: ergo etiam Impedimentum Criminalis. 2. Consuetudo & praxis optima juris dubii interpes: sed pro opposita sententia stat praxis & consuetudo tribunalium, maxime Romanorum: ergo, 3. Nostra sententia nec in foro interno potest deduci in praxim, cum ubi agitur de valore Sacramenti, debemus tutiora sequi: ergo saltem practice non est probabilis. *R.* ad 1. *N. conf. qq. & parit.* nam impedimentum affinitatis ortæ ex copula illicita non est introductum in pœnam delicti, saltem principaliter, ut vel inde patet, quod à Tridentino propterea, quod interveniat delictum, potius restrictum sit, &

De eo,
fit, &
cum ta
copula
trimon
sed est
litas p
pter. c
mentu
ortæ.
2. Illa
lium C
nitur
ri, atq
cedit.
ris m
rantia
inferi
g. ora
mens
curus
nondu
traria
absqu
gem,
miser
tu ad
lativa
test p
ta: p
ex di

DE EO, QUI DUXIT, QUAM POLLUIT, 795
sit, & quidem ad secundum gradum,
cùm tamen affinitas ortum habens ex
copula conjugali & licita dirimat Ma-
trimonium usque ad quartum gradum;
sed est introductum tanquam inhabi-
litas propter similem rationem, pro-
pter quam introductum est impedi-
mentum affinitatis ex copula licita
ortæ, de qua ad tit. *XIV.* infra. Ad
2. Illa consuetudo & praxis Tribuna-
lium (si tamen ubique recepta sit) in-
nitur sententiæ probabili communio-
ri, atque pro foro solum externo pro-
cedit. pro quo præsumitur scientia Ju-
ris manifesti accerti, quamdiu igne-
rantia non probatur: inde tamen non
infitur, quòd, qui certus est de sua i-
gnorantia Legis, impedimentum diri-
mens statuentis in suum delictum, se-
curus non sit in foro interno, pro quo
nondum probata est consuetudo con-
traria, Ins dubium explicans, si quis
absque dispensatione ducat in conju-
gem, cui vivente propria uxore pro-
miserat Matrimonium cum interven-
tu adulterii. Ad 3. Probabilitas specu-
lativa nostræ sententiæ negari non po-
test propter allata rationum momen-
ta: practica autem infertur manifestè
ex dictis ad tit. *I. n. 3.*

SUMMARIUM.

1. Quid sit *lepra*. Et morbi huic æquivalentes in hac materia?
2. *Lepra* Sponsalibus superveniens est causa *resiliendi*.
4. 5. Non vero dissolvendi Matrimonium Ratum, imò regulariter hæc divertendi quoddam thorum.

L*epra*, quæ à Paulo Zacchia præstanti Medico Legista definitur esse cutis asperitas cum pruritu & corporis colliquatione, depascens profundas corporis partes orbiculatim, atque piscium instar squammulas ex se se emittens, non quidem est impedimentum Matrimonii dirimens: imò nec impediens, cum duo leprosi [imo & sanus & leprosa] validè ac licitè contrahent Matrimonium, ut supponitur c. 2. h. t. quia tamen partisans, si superveniat Sponsalibus, resiliendi, & quandoque, si superveniat Matrimonio jam contracto, divertendi à thoro & cohabitatione potestatem

DE
tem tribu
& fœdita
tur ante
allientia
quiparan
tagiosi, u
v. cant n
quæ ulti
ctionis s
jugis & S
Zacchia,
intellige
mus.

Dico
veniens
ignorata
liendi,
superve
ta] sit h
personæ
à Spon
Dico
monio,
cedens
moniu
lariter
thorum
h. t. Et
(except

DE CONJUGIO LEPSORUM. 797

tem tribuit ob periculum infectionis & fœditatem, intercalariter hic ponitur ante impedimenta ipsas personas afficientia. Lepræ in hac materia æquiparantur ali quoque morbi contagiosi, uti peltis, lues Venera, quàm vocant morbum Gallicum, & phtisis, quæ ultima tamen pæriculum infectionis solùm respectu junioris conjugis à Seniori habere dicitur à Paulo Zacchia, non vicissim: quare & de his intelligenda erunt, quæ de lepra dicimus. De qua igitur.

Dico 1. Lepra Sponsalibus superveniens [idem est de præcedente, at ignorata] præbet justam causam resiliendi, *c. fin. h. t.* cum utique lepra superveniens (vel præcedens ignorata) sit habenda promutatione notabili personæ, ita ut, si præcessisset, utique à Sponsalibus absterrere potuisset 2

Dico 2. Lepra superveniens Matrimonio, etiam Rato tantum (vel præcedens ignorata) non dissolvit Matrimonium quodam vinculum. 2. Regulariter nec quoad cohabitationem & thorum. Pars prior est certa ex *c. 1. h. t. Ec. 2. cit. ibi: quoniam nemini licet (excepta causa fornicationis) uxorem dimittere* 3

mittere: constat, quod, si *ma* *li* *r* *le* *p* *r* *a* *percussa fuerit, seu alia gravi infirmitate tenti, non est à viro propterea separandum vel etiam dimittenda: quia nimum Matrimonium, etiam Ratum, ex natura sua est indissolubile. Pars posterior ex eod. c. ubi textus sic pergit: Quod virum, siue uxorem, leprosum fieri contingit, & infirmus à sano carnale debitum exigat, generali præcepto Apostoli, quod exigitur, est solvendum: cui præcepto nulla in hoc casu exceptio invenitur. Sed hoc non immerito DD. intelligunt contra Schambogen h. c. n. 5. de lepra communi, & non admodum contagiosa: si epim Medicorum iudicio lepra sit talis, ut periculum gravis infectionis post se trahat, vel ut gravem horrorem ob fæditatem pariat, ut si est lepra leonina, ut vocant, & faciens membra computrescere, item quando præcessit Matrimonium, & ignorata fuit à Parte sana, juxta communem separatio quoad thorum & cohabitationem permittitur; quia nempe pars sana non censetur se obligasse ad tam grave infectionis periculum, ut salva non sit proprii individui incolumitas, quæ meretur præferri alienis solatiis, nec ad tantum*

tantam difficultatem, ubi & si in contractu Matrimonii decepta sit.

Cōj. 1. In c. fin. h. t. ad quæstionē 4
an Ipſatus compelli debeat ad consumman-
dum maritalem copulam cum parte in
lepram incidente, respondit Papa
quod ad eam accipiendam cogi non debet,
cum nondum inter eos Matrimoniuꝝ fuerit
consummatum: ergo saltem Matrimo-
nium Ratum ex causa lepræ potest
dissolvi. 2. In can. 18. caus. 32. q.
7. Pontifex dedit marito potestatem
ducendi aliam, si uxor, infirmitate
correpta, non valeat debitum viro red-
dere: ergo lepra sufficit ad dissolven-
dum Matrimonium, saltem Ratum.
R. ad 1. N. cos. quia in textu illo non
est sermo de Matrimonio rato, sed de
Sponsalibus tantum, quæ ibi dicuntur
nondum fuisse Matrimonium consummatū
h. e. Sponsalia nondum fuisse executio-
ni data per contractum de præſenti;
id quod etiam indicant verba, ad eam
accipiendam (scilicet in conjugem) cogi
non debet. Ad 2. quod probaret nimi-
um, nempe non solum ex causa lepræ
sed etiam cuiuscunque infirmitatis,
quæ impedit usum Matrimonii, illud
dissolvi, & parti sanæ ad alias nupti-

800 LIB: IV. TITULUS VIII.

as digredi licere, aqo, perpetuam ad
copulam, quæ præcesserat, atque ideo
Matrimonium nunquam valuit. Alii
cum Gloss. Barb. & Pont. respondent,
ubi à Pontifice dispensatum fuisse
quod nos ipsi ex gravi causa permit-
temus suo loco) propter supervenien-
tem conjugis infirmitatem, utui Ma-
trimonii obstantem: quæ responsio vi-
detur esse æquæ bona vel melior.

TITULUS IX.

De Conjugio Servorum.

SUMMARIUM.

1. *Servi proprie dicti quinam?*
2. 3. *An & quando vœrat conjugium cum
servo v. l. ancilla initum, vel non va-
leat, & quo Jure?*

Servi strictè dicti, de quibus solis hic
sermo est [non de adscriptis, ori-
ginariis, & hominibus propriis, qui
absolute sunt liberi, licet arctius, quàm
cæteri subditi, suis dominis adstricti
sint, & quondam servitutis speciem
præferant] sunt, qui ex jure Gentiū
vel

DE CONJUGIO SERVORUM 801
vel Civili contra naturalem libertatē
alieno domino ita subiecti sunt, ut i-
stae aliarum rerum & patrimonii pos-
sideri, vendi, & alienari possint, &
quidquid accipiunt, dominis suis ac-
quirant, iisque ad perpetua servitia
obstricti sint. Fiant tales vel ex na-
tivitate, si nimirum nati sunt ex serva
vel ancillae sicut dicta, seu ex familia
propriae servituti obnoxia: vel ex ca-
pivitate, si nimirum in bello iusto cū
exteris Nationibus gesto, capti & ser-
vati sunt. Inter Christianos non am-
plius dantur, sed servitus propriè di-
cta hodie in reverentiam Christianae
libertatis, in quam Christus nos asse-
ruit, sublata est, licet Turcae, Gentiles,
& Pagani, si à Christianis in bello ju-
sto capiantur, vere fiant hodieum
servi Christianorum, quādiu non
fuerint baptizati. Conjugium servorū
propriè dictorum, item servi cum li-
bera, ac vicissim, de Jure Civili non
habetur pro Matrimonio legitimo, sed
vocatur *Contubernium* l. 3. C. de inest.
nupt. De Jure Canonico autem dari
potest verum Matrimonium inter ser-
vum & ancillam, etiam invito domino
contractum, item inter liberum seu in
gennum

genum cum ancilla, aut inter ancillam & liberum, modò persona libera alterius conditionem seu statum servilem prius sciverit, *can. 2. 4. 5. can. 29. q. 2. c. 1. 2. & fin. h. t.* quia Ius Canonicum & Ecclesia considerat personas in ordine ad Matrimonium quoad naturam suam, secundum quam omnes sunt æqualiter liberi. Quamvis nec de Iure Canonico valeat inter liberum & servam, ac vicissim, si pars libera alterius servitutem ignoraverit tempore contractûs. Unde hoc loco statuitur *Impedimentum Conditionis* nimirum servilis, & ignoratæ, de quo

Dico: Irritum est Matrimonium quod homo liber contrahit cum persona conditionis servilis ignoratæ, sed Iure tantum Ecclesiastico, non Naturali, *c. 2. & c. fin. h. t.* Quamvis enim hæc ignorantia & error de se sit tantum circa qualitatem & statum personæ accidentalem, & non circa substantiam ac individuum personæ, Ecclesia tamen, tanquam pia Mater, noluit sic errantem in dissolubili vinculo constringere propter nimiam inæqualitatem contrahentium, ac præiudicium, quod personæ liberæ, imò

& ipsi

& ip
eo qu
tuis
in re
quò
impe

On
velle
sentit
Mat
tur v
conf
ter a
valid
2. h
tem
mor
ad t
tion
litat
nam
sona
li a
hab
iis.
bus
viti
& c
iis.

& ipsi statui Matrimonium crearetur; eo quod persona servilis possit perpetuis à domino laboribus occupari, in remotas inter provincias, vendi &c. quò pacto usus Matrimonii multum impeditur, vel minime tollitur.

Obijc. 1. Servi non habent proprium 3
 velle & nolle, ac independentem à consensu domini *l. 4 ff. de R. J.* sed ad Matrimonium jure Naturali requiritur velle proprium, seu voluntas & consensus proprius: ergo independentem à consensu domini non contrahit validum Matrimonium jure naturali.
 2. Error circa qualitatem redundantem in ipsam personam dimit Matrimonium jure Naturali, uti docuimus ad *tit. 1. ff. 4.* sed error circa conditionem servilem est error circa qualitatem redundantem in ipsam personam: cum servitus afficiat statum personæ, illamque faciat in sensu morali aliam: ergo. *R. ad 1. dist. ma.* non habent proprium velle & nolle in iis, quæ sunt juris Civilis, & in quibus præjudicatur domino quoad servitia personalia, quæ exigit servitus, & quoad lucrum temporale, *C. an. in ius*, quæ sunt juris Naturalis, unum est Matrimo

Matrimonium, & in ordine ad actus conjugales, ac generationem proles *ma.* Usus igitur Matrimonii ita est temperandus, ut servi non notabiliter præjudicent domino in exhibendis debitis servitiis, & vicissim dominus ita occupare debet servos conjuges, ut suo tempore non impediatur abusu Matrimonii. Ad 2. *N. min.* sicut ignobilitas sponsæ ignorata, licet afficiat statum personæ, non redundat in substantiam personæ, ita nec servilis conditio.

TITULUS X.

De Nat's ex libero ventre.

SUMMARIUM.

1. 2. *Nati ex libera sunt liberæ conditiones?*
3. *Nati ex parte Nobili sequuntur hujus conditionem.*

Nati ex libero ventre vocantur qui geniti sunt [in vel extra Matrimonium] ex matre libera seu ingenua, non serva seu ancilla stricte dicta.

De N
sta, Q
liber o
rus co
cuius
servil
Dicit
liberi.
cit, i
tionis
conce
sicut
sunt
re co
medi
que
prole
tum
Infl.
son:
hom.
ten
ventr
inge
bere
c. 3.
Q
hon
vel
ter

DE NATIS EX LIBERO VENTRE 805
sta. Quia vero contingere possit ut
liber duceret servam, & vicissim, qua-
rus conditionis servilis, quaestio est,
cuius conditionis sint liberi, liberae an
servilis.

Dico: Nati ex matre libera sunt 2
liberi, licet Pater sit servus; & suffi-
cit, modo mater fuerit libere condi-
tionis aliquo tempore, quo proles vel
concepta, vel nata fuit, vel intermedio
sicut econtra nati ex matre ancilia
sunt servi, si nempe illa nec tempo-
re conceptionis, nec partus, nec inter-
medio fuit liberae conditionis: adeo-
que quoad servitutem vel libertatem
proles sequitur conditionem vel sta-
tum matris. Ita textus aperti in *pr.*
Inst. de ingenuis, §. 4. Inst. de Jure per-
son: l. 5. §. 2. 3. l. 7. l. 24. ff. de statu
hom. c. un. h. t. Ex quibus natum est
commune brocardicum. *partus sequitur*
ventrem, nempe quoad servitutem vel
ingenuitatem. Nisi nimirum aliud ha-
beret loci consuetudo, ut est casus in
c. 3. de conjug. servor.

Quaeres, an proles quoad familiam 5
honores, nobilitatem sequitur patrē
vel matrem. R. Patrem, ita ut, si pa-
ter sit nobilis, mater plebeja, etiam
proles

proles sint nobiles, modò sint ex iustis nuptiis: sic quoque: si pater est civis vel patritius, etiam filius erit talis, licet mater sit peregrina & Text. & gl. in l. 19. ff. de stat. hom. l. modò de Jure mater, scilicet uxor, et dignitatem sequitur viri, l. 8. pr. de Senator. l. 13. C. de dignit. l. 12. Nov. 105. c. 2. pr. Sed Obje. Si proles sequitur patrem quoad nobilitatem, matrem verò quoad servitutem, idem filius poterit simul esse Nobilis & Servus: sed hoc est absurdum. R. N. ma. vel dist. Simul poterit esse nobilis & servus, ita tamen, ut nobilitatis splendor obfuscetur, & nihil valeat, quamdiu servitus non tollitur. C. ma. ita ut stante servitute nobilitas splendet, & aliquid valeat, N. ma. Facta munitione & sublata servitute, quasi sublato velo, incipit splendescere nobilitas. Fere sicut filius naturalis, qui extra Matrimonium à nobili ex matre plebeja procreatus est, primum pro nobili habetur, si postea parentes inter se contrahant Matrimonium & ipse legitimus fiat. Dices: etiam filii naturales habentur pro nobilibus

DE N.
si pater
est, ut
tor iust
tur pr
transcat

T

De

S

2. Qui

3. Inte

3. An

4. An

5. Ut

6. An

Inter

mer

DE NATIS EX LIBERO VENTRE 807
si pater sit nobilis: ergo non opus
est, ut inter parentes postea sequan-
tur justæ nuntiæ. R. *dist. ant.* habentur
pro nobilibus de Consuetudine,
transcat, de Jure Communi. N. ant.

TITULUS XI.

De Cognatione Spirituali.

SUMMARIUM.

1. Quid sit cognatio spiritualis, & unde
oriatur?
2. Inter quas personas dirimat Matrimo-
nium?
3. An habeat locum, quando Baptismus
confertur non solenniter in casu ne-
cessitatis?
4. An afficiat maritum, qui baptizat vel
levat propriam sobolem?
5. Ut eam contrahat Patrinus, quid re-
quiratur?
6. An contrahat, qui levat per Procurā-
torem?

Inter impedimenta Matrimonii diri-
mentia numeratur etiam triplex co-

Ddd

gna-

gnatio; spiritualis, legalis, & carnalis, ad quam quoque refertur affinitas, de quibus tractant sequentes 4. Tituli. Cognatio spiritualis, de qua hic, est propinquitas personarum, ex collatione & susceptione Sacramentorum Baptismi & Confirmationis resultans, ac Jure Ecclesiastico dirimens Matrimonium inter certas personas. Sumitur ex caus. 30. q. 1. & 5. ac t. h. t. Sicut enim ex generatione carnali oritur aliqua conjunctio arctior inter certas personas, quapropter reverentiam quandam sibi invicem debent, ita ut nequeant decenter Matrimonio copulari in ordine ad actus conjugales, ita ex generatione spirituali, quæ fit per Baptismum, per quem homo quasi concipitur & amatur in utero Ecclesiæ, atque per Confirmationem, per quam nascitur quasi, & ex utero in lucem progreditur, specialis oritur conjunctio & quasi parentela, inter certas personas aliquam fundans reverentiam erga se invicem, propter quam Ecclesia judicavit indecens esse, ut tales persone copulentur Matrimonio. Voluit autem hoc obstaculum Matrimonii originem solum ex Baptismo & Confirmatione.

c. fin.

De
e. fin.
nerat
duob
ne na
cit ho
ment
nem
ptiza
qui e
zati
stea,
trin
levat
qui b
citè
illius
in re
105.
rent
hoc
D
spiri
que
ptifi
que
trah
patr
mat
trinu

s. fin. h. t. in 6. propter analogiam generationis spiritualis, quæ sit in his duobus Sacramentis, cum generatione naturali. Personæ verò, quas afficit hoc spiritualis cognationis impedimentum sunt, quæ ad hanc generationem spirituales concurrunt, ut: Baptizans, & Confirmans, item Patrini, qui quasi sunt patres respectu Baptizati & Confirmati &c. de quibus postea, Interim nota, *Patrinum*, [*& patrnam, vel Matrnam*] dici, qui tenet, levat, suscipit, vel saltem tangit eum, qui baptizatur vel confirmatur, ac tacite spondet, se habiturum paternam illius curam spirituales, instruendo in rebus fidei & Christiana vita, *can. 205. d. 4. de Consecr.* nisi nimirum Parentes, Parochi, vel Ludimagistri hoc fecerint.

Dico 1. Impedimentum Cognationis 2. spiritualis hodie afficit tantum quinque personas, ita ut ex collatione Baptismi solus *baptizans & patrinus* (ad quem refertur & *matrina*) illud contrahant cum *baptizato*, & baptizati *pate*, ac *matre*: ex collatione Confirmationis autem solus *confirmans, & patrinus*, cum *confirmato*, & confirmati

patre, ac matre. Ita restrinxit Trident. *s. 24. c. 2. de Ref. Matrim.* Siquidem de Jure Antiquo amplius se extendebat, uti ad uxorem baptizantis baptizatique parentes, & dicebatur *compaternitas indirecta*, item ad liberos naturales baptizantis & patrini ac baptizatum, atque vocabatur *fraternitas*. Inter baptizantem tamen & patrinus non amplius oritur; inter patrinus ipsos autem ad se invicem nec de Jure Veteri oriebatur cognatio spiritualis, quia nullus reperitur textus.

3. Quæres, an etiam privatim in casu necessitatis baptizans. 2. Vel teneas baptizatum, seu Patrinus, contrahat impedimentum cognationis spiritualis? R. ad 1. cum communissima affirmative, partim quia Jura non distinguunt inter Baptismum privatum & solennem, in vel extra necessitate collatum, partim quia etiam in Baptismo privato, & in necessitate collato, fit generatio spiritualis. R. ad 2. cum distinctione: si teneat solum materialiter, ut commodius administretur Baptismus (ut ordinarie contingit) non contrahit: si vero teneat formaliter, h. e. cum intentione obeundi.

mu-

DE
munu
quia
discr
& pri
quid
sit de
est n
repra
nerat
ordin
am a
respe
ptim
Di
vel l
hat c
dem
trim
tract
mens
conti
dissol
ad h
bitur
bliga
vis
lem,
hibe
casu

DE COGNATIONE SPIRITUALI. 811
munus Patrini, probabilius contrahit,
quia nec quoad Patrinum Jura faciunt
discrimen inter Baptismum solennem,
& privatum in necessitate collatum, &
quia assistentia Patrini, quamvis non
sit de substantia Baptismi, non tamen
est mera solennitas, sed officium ad
representandam & perficiendam ge-
nerationem spiritualement ab Ecclesia
ordinatum, qua de causa Patrinus eti-
am aliquo modo fit pater spiritualis
respectu baptizati; quod etiam in Ba-
ptismo privato locum habet.

Dubitabis, an maritus, baptizans 4.
vel levans propriam sobolem, contra-
hat cognationem spiritualement, non qui-
dem cum effectu, ut dissolvatur Ma-
trimonium cum sua uxore semel con-
tractum (nam impedimentum diri-
mens dirimit quidem Matrimonium
contrahendum, contractum tamen non
dissolvit si superveniat) sed in ordine
ad hoc, ut privetur jure petendi de-
bitum conjugale, aut liberetur ab ob-
ligatione illud reddendi? R. 1. quā-
vis contrahat cognationem spiritua-
lem, impedimentum tamen, quo pro-
hibeatur petere debitum; si id facit in
casu necessitatis, vel ex probabili igno-

812 LIB. IV. TITULUS XI.

rantia juris aut facti, non contrahit, ut habet communis ex *can. 7. caus. 30. q. 1.* & ex ratione, quod pœna, qualis est privatio juris debitum conjugale petendi, in his casibus locum non habet propter carentiam culpæ. *R. 2.* Etsi id faciat extra casum necessitatis, siue scienter siue ignoranter, probabilis etiam non contrahit, ut docent multi cum *Duar. & Zoef.* contra multos cum *Sanch. & Laym.* Sumitur ex satis claro textu *c. 2. h. t. & can. 5. q. 1. cit.* Accedit ratio, tum quod nulla pœna sit asserenda sine claro textu juris; tum quod conjuges, qui cohabitare debent, abique jure petendi debitum, in nimis propinquo periculo incontinentiæ constituerentur. *Objic.* Ex *can. 1. 2. 3. q. cit.* eruitur, quod conjuges baptizantes & levantes (saltem extra necessitatem & seclusâ ignorantiam) à communi thoro removeri debeant. *R.* licet de jure antiquo statuta fuisset ista separatio quo ad thorum, illud tamen correctum esse videtur, *c. 2. & can. 5. cit.* ut agnoscit ipse *Sanch. adversarius.*

5. Dico 2. Ut Patrinus contrahat co-
gnationem spirituales, & inde resul-
tans

DE COGNATIONE SPIRITUALI. 813
tans impedimentum Matrimonii debet
esse. 1. Christianus, seu baptizatus.
2. Ufu rationis præditus. 3. Bapti-
smus esse validus, & quidem tunc
collatus, quando tangit Patrinus; si
enim jam præcessit, & solum supple-
tur ceremoniæ, & tunc adhibetur
Patrinus, non contrahit cognationem.
Quæ omnia etiam de Baptizante (&
Confirmante) intelligenda sunt. 4.
Debet physicè ac immediatè baptiza-
tum [vel confirmatum] tenere, vel
de manu baptizantis suscipere, vel sal-
tem propriis manibus tangere, licet
non in corpore nudo immediatè, mo-
dò id fiat super vestes, vel in quodam
linceo, vel in disco. 5. Habere in-
tentionem faciendi, quod instituit Ec-
clesia, seu sustinendi munus Patrini.
6. Debet esse unus tantum, vel in
Baptismo ad summum unus & una.
7. Esse prius designatus ad hoc mu-
nus, vel à parentibus, vel aliis, qui
Baptismum procurant, vel in horum
defectu à Parocho, & in Confirmati-
one ab Episcopo. Pars 1. sustinetur
communiter ex ratione, quia absur-
dum foret, aliquem fieri patrem spiri-
tuale, qui tamen ipse necdum est
natus

814 LIB: IV. TITULUS XI.

natus spiritualiter, & quia infideles seu non baptizati, non Christiani, non subjacent Legibus Ecclesiasticis, cognitionem spirituales statuuntibus. Imo Patrinus in Confirmatione debet & ipse prius esse Confirmatus, per *can. 102. d. 4. de Consecr. & declarat. S. Congreg. 13. Junii anno 1654.* Hæretici tamen, qui nempe baptizati sunt, validè agunt Patrinos, sed regulariter non adhibentur licite absque gravi causa, vel nisi Praxis indulgeat, ut subinde fit, ubi in eadem civitate immixti Catholicis vivunt Hæretici. Pars 2. constat per se. Pars 3. exinde, quod, ubi non contingit verè generatio spiritualis, nec locum habere possit cognatio spiritualis. Pars 4. eruitur ex verbis, *suscipit, accipit, levat, tenet, tangit*, quibus utuntur Jura, & denotatur tactus physicus & corporeus, atque sic declaravit. *Congreg. apud Pignat. to. 7. consult. 93. num. 16.* Pars 5. ex hoc, quòd alias, sine dicta intentione, non formaliter ageret Patrinum. Pars 6. ex *can. 100. seq. d. 4. cit. c. fn. h. t. in 6. & Trid. s. 24. c. 2. de Ref. Matrim.* Igitur tam in Baptismo quam in Confirmatione de

Jure

Jure Antiquo deberet adhiberi tantum unus, vel una [an vero in Baptismo masculi possit esse femina matrina, ac vicissim in Baptismo foemellæ patri- nus possit esse vir, non satis deter- minarunt Jura, & hinc inter DD. con- troversum est, Gobat suadet, ut Pa- rochus baptizans se accommodet con- suetudini suæ Diocesis] Trident. ta- men *loc. cit.* in Baptismo (non in Con- firmatione, de hac enim tacet) per- mitti adhiberi unum & unam, virum & foeminam simul. Pars 7. *ex eod.* Trid. *loc. cit.* ex quo etiam colligitur; quod si plures, quam unus & una, à parentibus vel à Parocho designati, tangerent baptizatum, omnes quidem designati contraherent, si tamen ultra designatos aliqui se intruderent spon- te, & trangerent, isti non contrahe- rent cognationem spirituales; licet probabilis omnes contraherent, quot- quot tangerent vel levarent, casu quo per errorem nullus fuisset designa- tus: sicut etiam de Jure Antiquo om- nes, quotquot tetigerant, illam con- traxerant, per *c. fin. h. t. in 6.*

Quæres, an quis possit constituere 6.
Procuratorem ad levandum vel susci-
pien-

piendum aliquem ex Baptismo vel Confirmatione? Et quis tali casu censeatur esse Patrinus, & cognationem spirituales contrahere? R. ad 1. affirmativè; quia omnis actio, nisi specialiter id prohibeatur, exerceri potest ministerio procuratoris. *c. 6. c. 72. de R. J. in 6.* Imò in praxi videmus, à Magnatibus ad hoc munus constitui Procuratores. R. ad 2. Cognationem spirituales contrahit Principalis, qui Procuratorem constituit, non Procurator; quia Procurator non suscipit vel levat suo nomine: ergo ille non contrahit: ne ergo necesse sit dicere, in collatione talis Baptismi nullum omnino edesse Patrinum contra prohibitionem Ecclesiæ, quæ sub gravi vetat Baptismum solennem administrari sine omni Patrino, Principalem oportet esse Patrinum, quod enim quis facit per alium, per se ipsum facere censetur. *c. 72. cit.* Verùm

Obijc. 1. Ut officium Patrini rite obeatur, requiritur contactus physicus & corporeus baptizati, vel confirmati: sed Principalis eum non tangit physice. 2. Si Parochus constituat Procuratorem, qui loco sui baptizet

DE
zet ali
ens, s
tionem
tus ad
requir
Princi
dus.
ipto f
cogn
Procu
vetan
substi
nitru
Sacr
ple p
non
subst
nom

1. C
2.
3.

zet aliquem, non Parochus constitutus, sed substitutus contrahit cognationem spirituales: ergo & substitutus ad levandum. R. ad 1. *dist. ma.* requiratur contactus physicus, vel à Principali vel à Procuratore ponendus. *C. ma.* necessario ponendus ab ipso Principali. *N. maj.* Aliud est de cognatione Legali; quia hanc per Procuratorem contrahi jura expressè vetant! Ad 2. *N. Conf. & parit.* quia substitutus ad baptizandum agit Ministerium Christi, sicut quilibet minister Sacramentorum, atque ideo, sicut ipse parochus, nomine Christi baptizat, non nomine constituentis: è contra substitutus ad levandum præcisè agit nomine substituentis.

TITULUS XII.

De Cognatione Legali.

SUMMARIUM

1. Quid & quodplex sit cognatio Legalis.
& unde oriatur?
2. An ex sola adoptione perfecta?
3. Quas personas affectat?

1. **C**ognatio Legalis, sic dicta, quia à Legibus Juris Civilis primò inventa, licèt postea à SS. Canonibus recepta, est propinquitas personarum ex adoptione proveniens, & ex Jure Ecclesiastico dirimens Matrimonium inter certas personas. Proin agitur hic de Impedimento Cognationis Legalis, proveniente ex adoptione, quæ in genere sumpta ex l. r. & ii. & c. ff. de adopt. delimitur esse actus legitimus, quo qui naturalis filius non est, in filium assumitur: seu quo persona extranea assumitur in filium vel filiam; nepotem vel neptem. Alia est perfecta, quæ vocatur arrogatio: alia imperfecta, quæ dicitur simplex vel adoptio in specie. Prior contingit quando paterfamilias, seu homo sui juris, & extra potestatem patriam constitutus, autoritate vel Rescripto Principis, ita assumitur in filium, ut subijciatur patriæ potestati assumentis, atque in ejus familiam transeat, & hæres necessarius efficiatur non minus ac filii naturales, §. 3. Inst. l. 2. C. eod. Posterior, quando filiusfamilias, seu sub alterius patria potestate existens, autoritate inferioris Magistratus in filium recipitur ita, ut non tran-

transfe
dopta
intest
sarius
Si tan
ab av
in sag
dopta
cari
omni
terfar
tum i
se illi
esse e
dum
præse
thori
inferi
§. 3.
In. C
Dis
nis L
ex a
Arro
contr
osque
les, u
galen
ne, u

transseat in potestatem & familiam adoptantis, jus tamen succedendi ab intestato [non tamen ut hæres necessarius] acquirat, §. 1. 2. 10. *Inst. cod.* Si tamen filiusfamilias ita reciperetur ab avo paterno vel materno, veniret in familiam & patriam potestatem adoptantis: quæ adoptio in specie vocari solet *perfecta*, vel *plena*. Porro omnis adoptans debet esse mas, paterfamilias, major 25. annis, adoptatum ita excedens ætate, ut posset esse illius pater naturalis, item debet esse ex natura sua potens ad generandum, persona autem adoptata esse præsens adoptanti, & intervenire auctoritas Principis, vel Magistratus inferioris, prævia cognitione causæ, §. 3. 4. 9. 10. *Inst. l. 2. 24. 25. §. 1. 1. C. fin. C. cod.*

Dico 1. Impedimentum Cognationis 2. Legalis probabilius solum oritur ex adoptione perfecta, quæ dicitur Arrogatio. Communior cum Sanch. contra Mastrium & Reiffenstuel aliosque Scotistas. Prob. Leges Civiles, ubi statuerunt Cognationem Legalem, fere loquuntur de arrogatione, ut l. 14. 17. 55. *de Rit. Nupt.* scilicet

cet propter subjectionem & potestatem patriam in adoptatum, vel adoptatam &c. & ad cavendum periculum fornicationis, quod alioquin immineret inter personas in eadem familia commorantes, & sub eadem potestate constitutas: sed Jūs Canonice hanc cognationem pro inpediente Matrimonii statuens, sequitur & approbat Leges Civiles *can. 1. §. 30. q. 3. & c. un. h. t.* & quidem propter easdem duas rationes, quarum neutra verificatur in adoptione imperfecta & simplici [nisi sit facta ab avo quo ascendente, avo paterno vel materno, ubi tamen jam datur aliunde fortior cognatio, nempe naturalis. & ideo otiosum est de hac disputare] ergo solum oritur ex arrogatione impedimentum cognationis spiritualis. Confirmatur: secundum Leges non contrahitur cognatio Legalis inter adoptatum & filios naturales illegitimos adoptantis: sed hujus rei reddi ratio non potest, quam quod proles illegitimæ non sint sub patri potestate: ergo cognatio Legalis non contrahitur (etiam secundum SS. Canones) nisi adoptatus transeat in patriam

triam
Consa
transv
dirim
nūs
consa
tiam
sit mi
oritur
trino
pro c
pugn
pro c
simpl
Di
nis L
sonas
um
ti lib
speci
tas.
natu
tis,
situ
later
adop
vicis
adop
patu

triam potestatem adoptantis. *Oblic.* Consanguinitas lineæ collateralis seu transverse est vera consanguinitas, & dirimit Matrimonium, quamvis sit minus perfecta consanguinitas, quam consanguinitas lineæ rectæ: ergo etiam ex adoptione simplici, quamvis sit minus perfecta, quam arrogatio, oritur cognatio Legalis dirimens Matrimonium. *R. N. Conf. & parit.* nam pro consanguinitate lineæ collateralis pugnant clari textus Juris, non item pro cognatione orta ex adoptione simplici.

Dicas 2. Impedimentum Cognationis Legalis datur inter sequentes personas. 1. Inter adoptantem, & filium vel filiam adoptatam, ac adoptati liberos & descendentes. Et hæc species in linea recta vocatur *paternitas*. 2. Inter adoptatum, & liberos, naturales ac legitimos simul, adoptantis, inque hujus patria potestate constitutos. Et hæc species in linea collateralis dicitur *fraternitas*. 3. Inter adoptantem & uxorem adoptati, ac vicissim inter adoptatum & uxorem adoptantis. Et hæc species nuncupatur *affinitas*. Pars 1, sumitur ex §.

1. & 2. *Inst. de nupt. l. 55. can. 1. & c. un. cit.* Pars 2. ex §. 2. *Inst. de nupt. l. 17. & c. un. cit.* Pars 3. ex l. 14. & can. 1. *citt.* atque Comuni DD. Cæterum paternitas & affinitas perdurat etiam sublata adoptione, arg. §. 1. *cit. c. de consang.* fraternitas autem tollitur soluta adoptione, quæ solvitur per emancipationem, ac mortem tum naturalem tum civilem adoptantis, per l. 17. & c. un. *cit.*

TITULUS XIII.

De eo, qui cognovit Consanguineam Uxoris suæ, vel
Sponsæ.

SUMMARIUM.

1. Affinitas ex copula illicita, præsertim cum consanguinea sponsæ vel conjugis habita.
2. Dirimit Matrimonium non ultra secundum gradum.
3. Impedit usum Matrimonii, si copula habita.

DE EO QUI COGNOVIT &c. 823
*beatur cum consanguinea uxoris, vel
consanguineo mariti.*

4. 5. *Excusat tamen ignorantia tam Ju-
ris quàm Facti.*

Sermo est & sensus tam de eo, qui
cognovit [nempe carnaliter per co-
pulam perfectam] consanguineam,
non propriam ex sua cognatione, sed
vel uxoris, vel sponsæ suæ de futuro,
quàm de ea, quæ copulam perfectam
habuit cum consanguineo, non pro-
prio, sed vel mariti, vel sponsi sui;
quia vir & uxor, sponsus & sponsa,
sunt correlativa, & utrobique reper-
tur eadem juris dispositio, proin quod
de viro statutum, ut nunc dicemus,
etiam de foemina statutum & intelli-
gendum est. Per hujusmodi copulam
illicitam contrahitur affinitas cum con-
sanguineis uxoris vel sponsæ, mariti
vel sponsi, obstans Matrimonio cum
ipsis contrahendo, & si quidem ea
committatur cum consanguinea uxo-
ris, vel cum consanguineo mariti, simul
perpetratur verus incestus, impedi-
ens & conjugii illicitam faciens petiti-
onem debiti conjugalis à propria uxo-
re, vel marito. Igitur hoc loco, an-
tequam.

824 LIB. IV. TITULUS XIII.

tequam fiat' progressus ad cognationem carnalem, nempe consanguinitatem, & affinitatem ex copula licita oriri solitam, agitur de *Impedimento affinitatis ex copula illicita orta*, sive de in copula sit incestuosa, sive adulterina, sive fornicaria &c. nec interest, utrum foemina consenserit, vel non. Diligenter autem notandum est pro hoc, & aliis materiis deinceps pertractandis, quod *copula carnalis perfecta*, per quam solam inducitur Affinitas, (eo quodd per eam una cognatio accedat ad fines alterius, l. 4. §. 3. ff. de gradibus & affinib. & sanguis duarum cognationum invicem communicetur & copuletur) sit illa tantum, per quam vir & foemina fiunt una caro, *Math. 19. v. 5. 1. Cor. 6. v. 26.* & quæ de se apta est ad generationem prolis, licet fortè per accidens, v. g. propter sterilitatem, senium &c. impediatur actualis generatio: & in hoc facile conveniunt omnes: apta autem ad generationem est illa tantum, in qua membrum virile penetrat vas muliebre, ac intra uterum effundit verum semen. vid. Paulus Zacchias, peritissimus simul Medicus & Jurista, *QQ. Medico-Legal.*

Legal.
l. 2.
390.

D
am t
tum
cont
tæ,
cunc
cum
pl us
qui
conf
lùm
conf
cere
juné
3. 8.
Ref.
nita
mun
tam
lega
xit
de J
licit
se e
pula
gen

*Legal. lib. . tit. 10. q. 1. a. n. 7. Sanch.
l. 2. d. 21. de Matrim. Gobat. tr. 9. n.
390. Theol. Exper.*

Dico 1. Qui cognoscit consanguineam suæ sponsæ, contrahit impedimentum affinitatis dirimens Matrimonii contrahendi cum consanguineis cognitæ, hodie autem solum usque ad secundum gradum inclusive, adeoque cum sua etiam sponsa, ut eam non amplius possit ducere. Idem est de eo, qui copulam exercet cum alia, non consanguinea suæ sponsæ, ita ut solum intra primum & secundum gradum consanguineam cognitæ nequeat ducere: proin in tertio gradu cognitæ junctam sanguine valide ducet, c. 2. 3. 8. 9. 10. h. t. Trid. s. 24. c. 4. de *Ref. Matrim.* ubi impedimentum affinitatis *ex fornicatione* (sub qua communis intelligit omnem copulam illicitam, nempe etiam incestuosam, sacrilegam, adulterinam &c.) ortæ restringit ad gradum secundum; cum tamen de Jure antiquo affinitas ex copula illicita non minus ad quartum gradum se extenderit, ac affinitas orta ex copula conjugali & licita. Ratio restringendi fuit, quia affinitas, quam parit

copula illicita, plerumque occulta est, atque ideo nimis frequenter contraheret Matrimonia invalida contrahi ob ignorantiam talis impedimenti, si ad quartum usque gradum porrigeretur.

3. Dico 2. Qui cognoscit consanguineam suæ uxoris (id est tenendum de uxore, consanguineum sui mariti carnaliter cognoscente) non solum contrahit impedimentum affinitatis dirimens Matrimonii contrahendi cum consanguineis cognitæ usque ad secundum gradum juxta dicta; sed etiam impedimentum impediens ab usu Matrimonii contracti, ita ut debitum conjugale sine peccato gravi à sua uxore petere non possit, si id faciat scienter & liberè ac sponte. Constat ex *c. 1. 4. 6. 10. h. t.* Dixi 1. debitum conjugale petere non possit; siquidem illud reddendi obligationem retinet, *c. 1. 10. cit.* Addidi 2. Si id faciat scienter propter *c. 1. cit.* quod dilerte ponit vocem *scienter*; unde, qui ignorat, forminam, quacum peccat, esse in primo vel secundo gradu consanguineam suæ uxoris, privationem juris petendi debitum, seu copulam conjugalem, non

DE EO, QUI COGNOVIT, &c. 827

non incurrit: adeoque ignorantia facti secundum Jus, & juxta communem, excusat ab hac privatione. Addidi 3. libere ac sponte propter c. 6. cit. ubi uxor à consanguineo mariti invita cognita monenda quidem dicitur, ut non cohabitaret marito, non tamen obligatur. Unde juxta Sanch. Pirhing. & alios uxor, violentè oppressa, & juxta Laym. Tambur. Sporer, Illsung &c. per metum gravem inducta ad peccandum cum consanguineo mariti, non privatur jure petendi debitum à marito; cum hæc privatio à Jure Humano sit statuta in poenam incestus. Jus Humanum autem non obligat in foro interno, multo minus punit, sicut ignorantibus, ita & coactos & invitos, aut gravi metu impulsos.

Quæres, an ignorantia Juris excuset ab incurrenda privatione juris petendi debitum, seu an peccans cum consanguinea uxoris privetur jure petendi debitum, qui ignoravit, hanc privationem suo delicto esse annexam à Jure? R. probabile esse, quod non privetur. Tambur. Bonac. Perez, Sporer apud P. Kugler de Matrim. n. 1329. contra communioem. Probatur. Pri-

Ecc 3

vatio

vatio hæc juris debitum petendi à Jure ecclesiastico est statuta tanquam poena propter incestum, & quidem principaliter habet rationem pænæ: sed poena Juris Ecclesiastici non incurritur ab ignorante, c. 2. de Constit. in 6. quia æquum non est, æquali poena affici illum, qui legem poenalem quæ talem non scivit, & eum, qui scivit, cum ignorans legem quæ poenalem non transgreditur formaliter legem poenalem quæ talem, sicut tamen transgreditur, qui legem quæ poenalem cognovit. Vid. dicta ad tit. VII. de eo, qui duxit Ec. n. 4. ergo. Ma. probatur tum ex Jure, tum ex ratione: ex Jure quidem, quia istud innocentem conjugem non privat jure petendi debitum conjugale, d. c. 6. & 10. ibi: cum affinitas, post Matrimonium iniquè contracta, illi nocere non debeat, quæ iniquitatem participes non existit: ergo Jus privans jure detendi debitum intendit principaliter vel unice punire iniquitatem conjugis privando jure petendi debitum: ergo hanc privationem statuit ut poenam principaliter, vel etiam unice, non ut inhabilitatem. Ex ratione autem, quia quamvis in ordine ad con-

sanguineas uxoris copula incestuosa reddat maritum inhabilem ad Matrimonium contrahendum cum consanguineis uxoris in secundo & tertio gradu, & respectu harum inducat affinitatem, in ordine tamen ad Matrimonium jam contractum, & respectu uxoris, non inducit inhabilitatem, aut affinitatem, quia Matrimonium non dissolvit, & alias nec innocens posset petere debitum, & nocens non posset reddere; quod tamen falsum est, & contra jura manifesta, c. 6. 10. & 11. h. t. ergo hæc privatio non habet rationem inhabilitatis, sed pœnæ, vel principaliter vel unicè. Prob. 2. Hæc privatio expresse decreta est à Jure in *scienter* peccantes cum consanguinea uxoris, textus clarus in c. 1. cod. ergo ignorantia excusat, non solum ignorantia facti, quod etiam Adversarii fatentur, sed etiam ignorantia Juris, hanc pœnam, vel privationem juris debitum petendi delicto annectentis; nam & iste ignorans rectè dicitur non *scienter* contra Legem hanc pœnalem agere, & eadem reperitur ratio in ignorantia Juris, quæ in ignorantia Facti, vimirum quod pœna Ju-

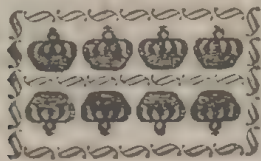
830 LIB. IV. TITULUS XIII.

ris Humani non incurratur ab ignorante. Prob. 3. Iisdem argumentis, quibus probavimus ad tit. de eo, qui duxit &c. impedimentum Criminis non incurri ab illo, qui laborat ignorantia Juris. An has rationes, ita ut nec probabilis sit, pro quali eam trado, hanc sententia, tam facile sit remove, ex contrariæ opinionis fundamentis, ut sibi blanditur, & tamen ad eas non directè respondet P. Böckn ad h. t. in fine, alijs judicandum relinquo.

5. 5. *Obijc.* 1. Pontifex in c. perult. & ult. seu c. 10. & 11. h. t. vult, ut conjux innocens admoneatur, ut ob affinitatem & rationem publicæ honestatis non petat deb tum, & præcisè intuitu innocentiae eidem permittit jus petendi, si ei continentia persuaderi facile non potest: ergo nulla ratione id concedit conjugi Reo. 2. Vero simillimum est, in cit. c. 10. notam non fuisse marito, cum consanguinea uxoris peccanti, privationem usus Matrimonii, & tamen ipsi negatur hic usus: ergo. 3. Talis maritus veram contrahit affinitatem cum sua uxore, & ad incurrenda affinitate ipsum non excusat ignorantia: sed affinibus per se inter-

interdicta est copula, à qua regula solus conjunx innocens in jure exceptus est: ergo. R. ad 1. *N. conf.* vel potius *dist.* non concedit conjugii Reo, Legem scienti. *C. conf.* Legem ignorantem. *N. caus.* quia de ignorante abstrahit Jus in d. c. 10. & 11. aliunde autem ex Jure constat, quod ignorans non incurrat poenam, & quod in hac materia in specie requiratur ad eam incurrendam scientia, c. 1. eod. Ad 2. *transf. ant. N. conf.* Cum in cit. c. 10. res fuerit deducta ad forum externum & ad tribunal Pontificis, utique potuit talis ignorans pro foro externo judicari tanquam privatus Jure petendi debitum; cum ignorantia Juris manifesti non præsuntatur: inde tamen non inferitur, quod in foro interno incurreret, & re ipsa poenam privationis legē invincibiliter ignorans, quā delicto annexa est hæc poena. Ad 3. *N. ma.* imprimis, quavis enim talis ignorans contrahat affinitatem cum consanguineis uxoris usque ad secundum gradum, eam tamen non contrahit cum sua uxore, respectu cujus, utpote cum qua Matrimonium jam est contractum & dissolvi nequit, affinitas caret suo esse-

332 LIB. IV. TIT. XIII. DE EO, QUI &c.
 effectu principali, nimirum inhabilita-
 te ad Matrimonium: igitur respectu
 uxoris solum incurritur poena priva-
 tionis juris debitum petendi, quæ ta-
 men non ligat ignorantem, siue sit i-
 gnorantia Facti, quod ipsi Adversarii
 admittunt, siue Juris. Certè, si respec-
 tu uxoris fuisset contracta affinitas,
 nec ignorantia Facti facere posset, ut
 licet peteretur debitum: quod tamen
 nec Adversariis placet. Deinde &
Min. negatur; etsi enim transmittere-
 retur affinitas inter conjuges, quorum
 unus post contractum Matrimonium
 peccat cum alterius consanguinea, ne-
 gatur tamen, quod his affinibus pro-
 hibita sit copula, & ab hac prohibiti-
 one tantum excipiat conjunx inno-
 cens, hoc enim est formaliter in qua-
 stione, nimirum an non etiam exci-
 piatur pars rea, legem ignorans sua
 poena privationis juris jam prius
 quaesiti prohibentem.



TITULUS XIV.

De Consanguinitate, & Affinitate.

SUMMARIUM.

1. 2. *Quid sit Consanguinitas: ejus Lineæ, & Gradus?*
3. *Ex quibus regulis dignosci possit distantia graduum?*
4. *Nomina Consanguineorum cum arbore Consanguinitatis?*
5. *Quæ circa hanc sint notanda: & quo faciliiori modo dignoscatur distantia personarum?*
6. *Quousque Consanguinitas dirimat Matrimonium?*
7. 8. *An in aliquo gradu etiam Jure Naturali?*
9. 10. *Affinitas quid sit: quid specialiter in ea attendendum & probe notandum, ut sciatur, quinam & quò gradu sint affines?*
11. *Nomina Affinium: & triplex Affinitatis genus?*

12. 13. *Affinitas*, orta ex copula licita quousque dirimat Matrimonium. Et an in aliquo gradu etiam Jure Naturali?
14. Quæ sit pœna incestuum nuptiarum?

1. **D**Uplex hic proponitur impedimentum dirimens Matrimonii, utrumque frequentissimum, nempe *Impedimentum consanguinitatis*, & in eo fundatum *Impedimentum Affinitatis*, nimirum ortæ ex copula licita seu conjugali, quæ duæ consanguinitates seu cognationes, copulantur, & una quasi ad fines alterius accedit.

De Consanguinitate.

1. *Consanguinitas*, est vinculum, seu propinquitas personarum, ab eodem *superiore* (h. e. progenitore) eoque propinquo *mediate vel mediatè descendantium* per *communalem generationem*. Quando nimirum plures personæ ex una eademque persona, non admodum remota, sunt progenitæ, & sic ex eodem sanguine *mediate vel mediatè descendant*, consanguineæ sunt & dicuntur. *Stipes* enim

DE CONSANGUIN. ET AFFINIT. 835
nim & principium commune nuncu-
patur persona, à qua propinquam du-
cunt originem illæ personæ, de quarū
cognitione vel consanguinitate quæ-
ritur. *Propinquam* ajo, allās enim om-
nes homines essent consanguinei in-
ter se; cūm omnes descendant à com-
muni genarcho Adamo. Quanta autē
debeat esse propinquitas, ut obstat Ma-
trimonio inter personas conjunctas,
dicemus infra. Nihil autem interest,
utrum ille communis stipes sit mas,
vel foemina, pater vel mater, avus
vel avia &c. nam in ordine ad impe-
diendum Matrimonium non attendi-
tur discrimen inter *agnatos*, uti vocan-
tur, qui descendant ex stipite virili &
per lineam masculinam, ac inter *cogna-
tos*, uti appellantur, qui ex foemina
tanquam principio communi & per li-
neam foemineam descendant. Pariter
hic nihil interest, an in vel extra Ma-
trimonium prognatæ sint tales perso-
næ.

3. Probè autem, quæ in omni con-
sanguinitate reperitur, considerata
est Linea, & Gradus, per quos distin-
guuntur consanguinei. *Linea* est or-
dinata series personarum ab uno stipite
de-

836 LIB. IV. TITULUS XIV.

descendentium per varias generationes, verios continens gradus. Est duplex, Recta & Obliqua: *Recta* complectitur illas personas, quarum una est ab altera, ita ut recta, & sine declinatione ad latus alterum, vel ascendatur per gradus directos ad progenitores, patrem vel matrem, avum vel aviam &c. & tunc vocatur linea *Ascendens*. vel descendat ad progenitos, filium vel filiam, nepotem vel neptem &c. & tunc dicitur *Descendens*. Linea autem *Obliqua*, seu *Transversa*, vel *Collateralis*, complectitur illas personas, quarum nulla originem ducit ab altera stirpem tamen communem & radicem habent immediatam vel mediatam. uti sunt frater & soror, duo fratres, patruelles, consobrini &c. quando nimirum deflectitur ad latus alterutrum. Ubi nota, quod, quamvis hæc linea sit collateralis, si conferatur cum altera, cum non ingreditur alteram, sed ad latus excurrat, sit tamen & ipsa abscissè considerata & in se, linea recta, quando in ea sunt plures personæ; sic duo fratres, si generent filios &c. singuli constituunt novam lineam rectam. Hæc linea obliqua iterum

neratio.
Est du-
comple-
una est
declina-
endatur
itores.
laviam
cendens.
filium
em &c
nea au-
l Colla-
rsonas.
altera.
adicem
liatam.
ratres.
do ni-
utrum.
e linea
malte-
m, sed
ipſa.
ea re-
perſo-
t filii
am li-
na ite-
rum

DE CONSANGUIN. ET AFFINIT. 837
rum est duplex, *æqualis*, quando per-
sonæ in utraque linea collocatæ di-
stant æqualiter à communi ſtipite, &
in pari gradu, ut frater & ſoror, pa-
trueles &c. Et *inæqualis*, quando di-
stant inæqualiter, ſed una ſtipiti eſt
propinquior, altera remotior, uti fra-
ter, & fratris filia, nepos fratris & fi-
lia ſororis &c. Denique *Gradus* eſt
intervallum vel diſtancia unius perſo-
næ ab altera in linea conſanguinitatis,
quæ diſtancia major vel minor fit per
plures vel pauciores generationes nu-
meratas uſque ad communem ſtipitem.
Igitur hæc tria, *Stipes*, *Linea*, & *Gra-*
duſ, ſpecialiter in conſanguinitate at-
tendi debent.

Ut autem dignoſci queat, quo gra-
du unus conſanguineus diſtet ab alte-
ro, tres de Jure Canonico *cauſ. 85. q.*
5. §. 1. 2. 3. exſtant regulæ, prima pro
linea Recta, altera pro Transverſa *Æ-*
quali, tertia pro inæquali. Regula li-
næ rectæ eſt hæc: *tot ſunt gradus,*
quot generationes intercedunt: ſive, quod
in idem recidit, tot ſunt gradus, quot
perſonæ, unâ demptâ, nimirum ſtipite
communi: ſic in linea deſcendente ſi-
lius à parente [patre vel matre] uno
diſtat

distat gradu, nepos duobus, pronepos
tribus, abnepos quatuor: in linea au-
tem ascendente filius à parente distat
uno, nepos ab avo [vel avia] duo-
bus, pronepos à proavo tribus, abne-
pos ab abavo quatuor gradibus. Re-
gula lineæ Transversæ Æqualis est
hæc: quo gradu distant personæ singulæ
[de quarū consanguinitate quæritur]
à communi stipite, eodem distant inter se: sic
duo fratres, vel frater & soror, inter se
distant uno, (fratrum vel sororum) li-
beri duobus, horum liberi [seu nepo-
tes fratrum vel sororum] tribus gra-
dibus &c. Regula Lineæ transversæ
inæqualis est ista: quo gradu remota
persona distat à communi stipite, eodem
distant inter se: sic, quia filia fratris mei
distat duobus gradibus à suo avo, qui
respectu mei est pater, ac simul re-
spectu mei & ipsius est stipites commu-
nis, distamus inter nos duobus gra-
dibus, licet ego à communi stipite
stem tantum unò: sic pronepos meus
& filia sororis meæ distant inter se
quatuor gradibus, quia quatuor gra-
dibus pronepos distat à communi stipi-
te, qui est pater meus, licet filia soror-
is ab eodem, qui respectu ipsius est
avus,

840 LIB. IV. TITULUS XIV.
 Juris Civilis, & solùm Matrimonio
 exceptit: proin, cùm Jus Canonicum
 pro aliis causis nullibi peculiare quod
 statuerit, Juri Civili quoad compo-
 sitionem hanc contrariani se ac-
 dat, arg. c. 1. de N. O. N. Unde
 procedit illud brocardicum: quod
 Jus est observandum in suo foro, Cive
 in Civili, Ecclesiastic. in Ecclesiast-
 co: quia id solùm procedit, quan-
 quolibet Jus statuit diversum quod
 non verò, quando alterutrum
 statuit pro aliquo casu.

5. De reliquo rem tibi non ingratis
 facere mihi videor, si consanguineorum
 gradus & nomina Lineæ tam Rectæ
 quam Oblique tibi ob oculos ponam
 Sit ergo

Schema Lineæ Rectæ.

Majores;

Ascendentis.

4.
 Abavus,
 Abavia,

3.
 Proavus,
 Proavia,

1.
 Filius,
 Filia,

2.
 Ninos,
 Neptis,

2. Aven.

Ascendentis.

DE CONSANGUIN. ET AFFINIT. 841

Ascendentis.

2.
Avis.
Avia,

1.
Pater,
Mater,
Titius.

3.
Proter pos,
Proneptis,

4.
Avoce s.
Avoce tis,
Popari,

Descendentis.

Schema Lineæ Obliquæ.

1.

Frater,
Soror,
Fratres germani,
Sorores germanæ,
Fratres consanguinei,
Sorores consanguinæ,
Fratres uterini,
Sorores uterinæ.

2.

Patruus,
Amita,
Avunculus,

FF 2

Ma.

Matertera,
Nepos) ex fratre,
Nptis) vel sorore,
Patruelles, seu fratrum liberi,
Consobriini, seu sororum liberi,
Amitini, seu patris & sororis liberi.

3.

Magnus patruus,
Magna Amita,
Magnus Avunculus,
Magna matertera,
Pronuptes) ex fratre,
Pronptis) vel sorore,
Patruellum liberi, & hi omnes
Consobrinorum liberi, & totum
Amitinorum liberi, & hinc pater

4.

Magnus pronatruus,
Magna pronmita,
Magnus pronunculus,
Magna prontertera,
Pronuptes) ex fratre,
) vel
Pronptes) sorore,
Patruellum nepotes, neptis.

DE CONSANGUIN. ET AFFINIT. 843

*Consobrinorum nepotes, neptes,
Ammatorum nepotes, neptes,*

iberi,

Forſan majorem tibi lucem hâc in
re aſſeret *Arbor Conſanguinitatis*, quam,
ut reperitur in Jure Canonico poſt
cauſ. 35. q. 5. in hac pagella tibi ſujicio.

*NB. Iluc pertinet Arbor Conſan-
guinitatis:*

mes
i ſo-
lobrini

6. Circa hanc Arborem nota 1. li-
neam, per medium ductam, eſſe *Re-
ctam*, ex utroque verò latere derivari
Transverſas ſeu *Collaterales*, & quidem
ex parte dextera, in qua ponitur fra-
ter, collocari conſanguineos mares, &
per ſexum maſculinum conjunctas
feminas; ex ſiniſtra autem, in qua
ponitur ſoror, conſanguineas fœmi-
nas, & per fœmineum ſexum conjun-
ctos mares. 2. In medio Lineæ rectæ
conſpici cellulam, quam quidem aliqui
relinquunt vacuum, alii autem in ea
collocant certum ind viduum, de cujus
conſanguinitate cum aliis quaeritur,
quod nos appellamus *Proteum*, eò quòd
diverſas gerere perſonas poſſit, jam
maris, jam fœminæ, jam filij, jam ne-

Con-

potis &c. neutiquam verò ad hanc
 cellulam pertinet communis stipes:
 nam tu es illius cellulæ persona.
 in qua Proteus, & altera persona. de
 qua queritur, conveniunt, seu cõ-
 cidunt proximè, si in lineis ascendator.
 3. Si alteram personam, de qua dubi-
 tas, an & in quo gradu sit conjuncta
 cum Proteo, in nulla ex cellulis præ-
 fixæ Arboris reperias, cogita, eam
 non esse consanguineam Proteo intra
 quartum gradum juxta computationem
 Canonicam; sola enim, & omnes. in-
 tra quartum gradum conjunctæ per-
 sonæ ibi inveniuntur. 4. Per nume-
 rum superiorem in cellulis positum
 denotari gradum Canonicum, per in-
 feriolem verò gradum Civilem. test
 juxta computationem Juris Civilis.
 5. Si proin scire cupias, in quo con-
 sanguinitatis gradu disient inter se
 duæ personæ, colloca unam ex iis in
 cellula vacua, in qua posuimus Prote-
 um, dein attende, an sint in linea
 directa, & applica regulam pro linea re-
 cta traditam, numerando generationes
 vel personas una demptâ: vel an sint
 in linea transgressa, & tunc ex cella
 ubi posuimus Proteum, tu autem in
 ex

DE CONSANGUIN. ET AFFINIT. 845

ex iis personis, de quarum cognatione dubitas, ac simul ex cellula, in qua reperitur altera persona, ascende usque ad cellulam, in qua reperitur stipēs, seu commune utriusque principium proximum, in quo coincidunt ambæ personæ: si hæ æqualiter, seu paribus gradibus distent, ab hoc principio, applica regulam pro linea æquali: si inæqualiter, & una remotius distet, quam altera, regulam pro linea inæquali traditam, & prædabit distantia graduum, quibus distant inter se, v. g. pone te in cellula Protei, & patrum tui filium in sua cellula, atque ascende ex utraque cellula prius ad patrem tuum, dein ad avum, deinceps à filio patris tui ad suum patrem, tum ad eundem filii avum, qui respectu utriusque est proximum principium commune, à quo tam tu quam ille distatis quilibet duobus gradibus æqualiter, consequenter & vos distabitis duobus gradibus. Rursus te pone in cellula Protei, & in alia matertera dein ab hic ascende ad progenitorem hujus in mediatum seu patrem, à te autem ascende ad patrem tuum, dein ad avum tuum, in quo coinciditis tanquam

in

816 LIB. IV. TITULUS XIV.

in communi principio, ac patebit, quod inæqualiter ab isto sitis remoti, tum secundo, illa in primo gradu, prom d stabitis inter vos secundo gradu inæquali.

7. Facilius forte deprehendes distantiam, si forte te consulant, sponsi, an & in quo gradu sint consanguinei, si procedas hoc modo: scribe in tabula vel charta infra medium ex una parte sponsum, & ex altera sponsam. super sponsum scribe parentem ipsius, & super sponsam hujus parentem, tum supra quælibet anteriores ascendentes seu progenitores, ac tandem utrinque procede sursum, donec devenias ad talem personam, à qua tanquam communi principio originem ducunt; & postmodum juxta regulas lineæ transversæ, æqualis vel inæqualis (nam in linea recta ferè nulla est distantia) numeragradus, quibus & sponsus & sponsa distat à communi hoc principio: si non reperitur tale principium, cogita non esse consanguineos. Præstat autem sic annotare & scribere, cum alias facile quis confundi, & turbatâ memoriâ nec potest. His præmissis

bit, quòd
oti, tu in
proin
gradu in-

distanti-
si, an &
si, si pro-
bula vel
a parte
super
s; & su-
tum su-
ndentes
urique
nias ad
m com-
bunt; &
e trans-
s (nam
difficul-
& spor-
ni hoc
le prin-
guine-
are &
confun-
posset.

Dico

DE CONSANGUIN. ET AFFINIT. 847

Dico 1. Consanguinitas in Linea 8.
Recta spectato Jure Fidei vo Humano
dirimit Matrimonium in infinitum. 2.
In Linea autem Obliqua solum usque
ad quartum gradum inclusive. Pars
prior sumitur ex §. 1. *Inst. de Nupt. l.*
53. ff. de Rit. Nupt. ubi expresse repe-
riantur voces: usque in infinitum; quòd
positivum ius Civile recipere non
expresse SS. Canones, immò Calixtus I. in *can. 2. caus. 35. q. 2.* &
Nicholas I. in *Responsis ad consulta colla-*
torum. c. 39. Ratio est reverentia
progenitoribus debita. Ut adeo, si
Adamus hodie resurgeret, spectato
Jure Humano nullam in toto Mundo
posset ducere conjugem sine dispensa-
tione. Pars posterior ex *c. non debent*
8. h. t. ubi correctum est ius anticum,
quo *can. 1. 7. 16. 19. q. 2. tit.* usque ad
septimum gradum dabatur. Nec
interest, licet consanguinitas certum
habeat ex copula illicita: quia & per
hanc communicatur idem sanguis.
Quoniam v. id Tridentinum *l. 24 c. 4.*
de Ref. Matr. resurrexerit a similitudinem
ex copula illicita certam ad secundum
gradum, de consanguinitate tamen
orta ex tali copula nullam prorsus fa-
cit

848 LIB. IV. TITULUS XIV.

cit mentionem, & ideo, utpote dispositio Juris correctoria, ad consanguinitatem extendi non debet. [Est quoque dispar ratio; nam frequentior est & minus nota affinitas ex copula illicita, quam consanguinitas, quia affinitas oritur ex sola copula, consanguinitas verò non nisi ex actuali generatione. *Obis. l. i. c. 8. cit.* ubi restringitur impedimentum consanguinitatis ad 4. gradum, in eo sit distinctio inter Lineam Rectam & Obliquam: ergo etiam consanguinitas in Linea Recta solum usque ad 4. gradum dirimit. *Ant.* quia Conc. Lateran. ex quo desumptum est *d. c. 8.* ageret solum de consanguineis Transversæ Lineæ, imò & *d. c.* assignat rationes, quæ solum in Linea Obliqua procedunt, nimirum has; quia nec sine dispendio animarum, nec sine magna difficultate, observari potest prohibitio Matrimonii ultra 4. gradum; quæ rationes in Linea Recta non pugnant: nam moraliter nunquam erit periculum, in eo nec possibile, ut quis consanguineus in Linea Recta ultra 4. gradum ducatur in Matrimonium, v. g. filiam abnepotis sui, quia nemo tandiu vivit:

neque

e dispo-
sanguin-
Est quo-
rior est
ula illi-
uia affi-
sanguin-
gene-
restrin-
initatis
io inter
ergo
Recta
mit. R.
ex quo
solidum
Lineæ,
quæ so-
ant, ni-
spendio
ficul-
Matrimo-
niales
am mo-
n, imo
ineam
n ducat
abne-
vivit:
eque

DE CONSANGUIN. ET AFFINIT. 859
neque magna difficultas est scire vel
deprehendere gradus i Linea Recta,
sicut tamen est in Linea Obliqua. Cum
igitur detur diversa ratio in Linea O-
bliqua & Recta, atque dispositio c. 8.
cit. sit correctoria Juris, extendi non
debet ab illa ad istam, vel intelligi de
utraque.

Dico 2. Consanguinitas in primo 8.
gradu Lineæ Rectæ, v. g. inter pa-
trem & filiam, dirimit Matrimonium
Jure Naturali. 2. Non autem in gra-
du secundo, vel ulteriori, probabilis,
uti nec 3. consanguinitas lineæ trans-
versæ, etiam in primo gradu, nempe
inter fratrem & sororem, Pars 1. est
communis omnium Christianorum,
imò & Infidelium, adeoque optime
prebatur ex communi sensu omnium
bene n oratorum hominum, atque in-
nato omnibus instinctu: nam pro certis
habemus ea, in qua communi opinione con-
sensum est, ait Quintil. Raro intrinse-
ca nullitatis Matrimonii contum facile
datur: fortan optima est, quid con-
junctio Matrimonialis, quæ parit ma-
gnam familiaritatem, & aliquam inter
conjuges æqualitatem, repugnet au-
ctoritati, quam Natura dat parentibus
im-

850 LIB. IV. TITULUS XIV.
immediatis in liberos: & quod credibile non sit, Deum & Naturam dedisse hominibus potestatem transferendi jus & dominium corporum in ordine ad usum, qui perpetuè turpis est, recte rationi, verecundiae, ac reverentiae parentibus debitæ &c. contrarius: sed talis est usus Matrimonii inter parentes & liberos: ergo. Interim tamen Deus absolutè potest id concedere juxta communem propter absolutum dominium, quod habet in corpora humana, ita ut juri Divino jus & auctoritas parentum in liberos deberet cedere. Proin Jure Naturæ soli conditionato, nisi Deus det potestatem, primus gradus Lineæ Rectæ dirimit Matrimonium. Pars 2. quam cum S. Thoma tenent Sanch. Pont. Fagn. Gobat, Clericatus &c. contra plurimos & gravissimos DD. quorum aliqui ad gradum quartum; alii ad septimum, alii abhuc ulterius extendunt Jus Naturale Matrimonia in linea recta dirimens, optimè probatur negativè, quia non sufficienter probatur, Matrimonia ultra primum gradum irrita esse de Jure Naturali, licet facile probetur ea esse illicita. Accedit & hæc ratio, quod

quòd ultra primum gradum non videatur deberi tanta reverentia & subiectio progenitoribus & ascendentibus, quanta debetur immediatis parentibus; nec à remotioribus tanta fieri sanguinis ejusdem communicatio, & tam certa, sicut ab immediatis. Add., quòd ascendentes ultra primum gradum non sint principium essentialè descendendum, sed solum accidentale; cum per accidens sit, patrem habuisse alium patrem &c. nam Abel filius Adæ non habuit avum, sed patrem patris sui Adæ. Pars 3. quam rursus cum St. Thoma sustinent multi, uti Scotus, Nav. Gonzal. contra Bellar. Sanch. Reiffenstuel, W. Friderich &c. optima probatio est iterum negativa: siquidam auctoritas DD. pro utraque sententia est fere æqualis, & multa Pars pro se adducit rationes convincentes, quæ non possuntur convincere responsionem, locutio de nullitate Matrimonii inter passas arctè conjunctas in linea transversa, non valet de licentia, cum utique tale Matrimonium esset illicitum Jure veteri.

Art. 1. In c. ult. ff. de Rit. Nov. 9.
dicitur, quod *Jure Gentium incestum*
com-

committat, qui ex gradu ascendentiū vel descendentiū uxorem duxerit: ergo in Linea Recta in infinitum diminuitur Matrimonium Jure Naturali, quod ibi per Jus Gentium intelligitur. 2. Impossibile est, quod sit turpitudine & indecentia Naturalis, si avus ducat neptē vel frater sororem. ergo saltem in secundo gradu Lineæ Rectæ, & in primo gradu Transversæ, constat quinitas dirimit Matrimonium. 3. Et hujusmodi Matrimonia omnes n. oratæ Gentes semper detestatæ sunt ut abominanda, utique Naturali lumine ita edoctræ: ergo. Neque 4. Pontifex unquam legitur in his Matrimoniis dispensasse: ergo censendum est, illum non potuisse, eò quoddā obstat Jus Naturale. 5. Frater & soror, avus & neptis, descendunt ex eodem sanguine, & principio, sicut pater & filia: ergo sicut inter hos Jure Naturali nequit subsistere Matrimonium, ita nec inter illos potest. 6. In c. gaudemus 8. de divor. Innoc. III. decernit, infideles conversos, si in infidelitate contraxerunt Matrimonium in secundo vel ulteriori gradu consanguinitatis, non esse separandos: ergo insinuat,

DE CONSANGUIN. ET AFFINIT. 853

at, separandos esse, qui in primo consanguinitatis gradu, etiam Lineæ Obliquæ, contraxissent: ergo inter fratrem & sororem agnovit irritum esse Matrimonium. R^o. ad 1. *N. conf.* nam Jus Gentium utique differt à Naturali, præsertim illud cum isto confundi non debet in hac materia odiosa, ubi agitur de Lege Naturali irritante. Dein textus non addit voces, *in infinitum*. Ad 2. & 3. *N. conf.* exinde enim plùs non inferitur, quàm talia Matrimonia esse illicita, & Jure Naturali prohibita, non autem invalida esse, & irritata. Ad 4. *Transf. antec.* quia Papam, nempe Martinum V. & alios dispensasse in Matrimonio fratris cum sorore refert Cajet. Sylv. S. Antonin. & Gonzal. *N. conf.* non enim ex parte Pontificis potestas, sed ex parte contrahentium deficit iusta causa, evacuans turpitudinem, quæ reperitur in Matrimonio inter personas tam arcte conjunctas. Ad 5. Ex eodem quidem sanguine descendunt immediatè frater & soror, attamen unus non est principium alterius, fundans specialem reverentiam vel subjectionem unus ad alterum: Avus & neptis habent qui-

quidem idem principium, at non im-
mediatum & essenziale, sed mediatum
& accidentale. Ad 6. *N. conf.* qui u-
num negat, non hoc ipso alterum af-
firmat, nisi alterum sit contradictori-
um: sed primus gradus non contradic-
torie opponitur secundo. Pontifex
abstraxit à gradu lineæ transverse
de quo acriter in utramque parte
disputabant, & hodieum disputa-
DD.

De Affinitate.

9. *Affinitas*, quæ simulacrum est con-
sanguinitatis, dicitur esse propinqua
parentum ex carnali copula (nimirum
perfecta) *procreans*. Addunt alii
omni carens parentibus, quibus verbis
dicitur clarius differentia à consan-
guinitate; hæc enim non oritur pro-
pter ex copula (sicut tamen affinitas
ex eodem oritur, licet inde proles non
sit concepta vel nata) sed necessari-
est, ut communiscatur sanguis per ge-
nerationem, & sic oritur *parentum*.
Quando igitur vir & femina diver-
rum cognationum exercent copulam
inter se, per quam fiunt una caro,
sic unius cognationis sanguis attingit
[etsi]

non im-
mediatur
f. qui
erum
radictor
contrac
ntifex
usvera
parte
disputat

est cor-
opin
nimur
nt aliqu
erhis
conf
tur pr
aff
oles n
effari
per
pa
diver
copula
caro, &
atting
[etsi

DE CONSANGUIN. ET AFFINIT. 855

[etsi non communicetur per genera-
tionem] sanguinem alterius cognatio-
nis. & sic quasi ad fines alterius ac-
cedit, oritur affinitas, ita ut vir exer-
cens copulam sit affinis non foeminae,
cum qua rem habet, sed consanguine-
is foeminae, ac vicissim foemina sit af-
finis non viro, cum quo communicatur,
sed consanguineis viri: vir autem &
foemina inter se non sunt affines, sed
velut radix & stipites fundant affinita-
tem per hoc, quod per suam commix-
tionem sanguis eorum consanguineo-
rum mediantibus ipsis attingatur, &
sanguis unius consanguinitatis ingre-
diatur quasi fines alterius cognatio-
nis.

Unde ulterius notandum, quodd ad
discernendam affinitatem inter se distan-
tiam attendi rursus debeat. *Stipes*, qui
non unus, sed duplex est, scilicet *mas*
& *foemina*, inter quos copula interces-
sit: dein *linea*, quae rursus duplex est,
Recta tam *Ascendens* quam *Descendens*,
in qua existunt copulam habentium
consanguinei in *linea Recta*, atque *Pa-*
rentum vel *liberorum* aut *similibus*
nominibus exprimuntur, ac *Transversa*,
in qua existunt copulam habentium

Ggg

con-

856 LIB. IV. TITULUS XIV.
 consanguinei in linea *transversa*, ut in
 sequenti schemate videbimus: deni-
 que attendus est *gradus*, seu distantia
 unius personæ ab altera in ratione af-
 finitatis; quamvis enim *affinitas* per
 se non habet gradus proprios, l. 4. §.
 5. ff. de grad. & aff. utpotè qui consis-
 tunt in generationibus. quas affini-
 tas non requirit, habet tamen alienos
 nempe consanguinitatis, & ab hac de-
 rivatos. Unde, ut sciatur, quoto gra-
 du affinitatis differant personæ ab al-
 tera consanguinitatis, hæc unica ex ca. 3.
 cons. 35. q. 5. Et c. 5. h. t. traditur re-
 gula, in eo gradu aliquis est cognatus
 [vel alteri cognatus per copulam con-
 suetam cognatus] in quo est consanguine-
 us marito: ac vice versa: in eo gradu
 aliquis a fratre est cognatus, in quo est con-
 sanguineus uxori: sic quis nepos ex fratre
 est consanguineus marito in secundo
 gradu, etiam in secundo gradu est af-
 finis uxori sui patrui. Probè autem no-
 tandum, quòd maritus vel vir solus
 fit affinis cum consanguineis uxoris
 vel mulieris cognatæ: & vicissim, quòd
 uxor vel mulier sola fit affinis cum
 consanguineis mariti vel viri eam co-
 gnoscentis: non autem inde affines

intè

V.

, ut in
deni-
stantia
one af-
s per
l. 4. §.
confi-
affini-
lienes
ic mu-
to gra-
ab al-
can. 3.
ur re-
u. ri
n car-
gim-
ada t-
confan-
fratre
cundo
st affi-
m no-
solus
uxoris
quod
s cum
n co-
ffines

DE CONSANGUIN. ET AFFINIT. 857
inter se efficiuntur consanguinei ma-
riti, & consanguinei uxoris, c. 5. cit.

Ut autem clarius capias, quo gradu
maritus à consanguineis uxoris, & u-
xor à consanguineis mariti distet, tuas
manus adhibe, & in his duas cognatio-
nes per affinitatem seu copulam car-
nalem connexas concipe: per pollicē
dexterum intellige vāum, per fini-
strum fœminam, tanquam principia &
supites affinitatis per copulam carna-
lem inductæ, per reliquos autem dex-
teræ manus digitos, diversimode di-
stantes à pollice, tibi repræsentā con-
sanguineos viri: idem tibi sūge, nem-
pe consanguineos fœminæ, in quatuor
digitis manus sinistræ. Jam, sicut in
his duabus manibus in plano positis
si pollex dexter colligetur & uniatur
cum pollice sinistro, omnibus dexteræ
digitis pollex sinister sit propinquus,
& vicissim dexter, digitis sinistræ, cū
diversa tamen distantia, ea nimirum,
quā singuli digiti distant à pollice: pa-
ri modo, si vir per copulam jungatur
fœminæ, appropinquat omnibus fœ-
minæ consanguineis per affinitatem, &
vicissim fœmina omnibus consanguini-
bus viri, juxta illam gradus distanti-

Ggg 2

am,

am, ac lineam, in qua conjuncti sunt viro sui consanguinei, & foeminae vicissim sui. Diligentissimè autem tementi, quoddam ille duntaxat, qui aliquando carnaliter cognoscit, contrahat affinitatem cum consanguineis cognitæ, & vice versâ, quoddam tantum illa, quæ cognoscitur à viro, efficiatur affinis cum consanguineis viri: nullatenus verò consanguinei viri carnaliter coeunscientis & carnaliter cognitæ fiant affines inter se, v. g. pater, frater, nepos &c. viri, & mater, soror, neptis &c. foeminae: hoc iterum monendum diligentissimè nota; quia huius doctrinae ignorantia, ut sæpius advertimus, plures discipulos, imò & Parochos confundit & in errores inducit. Atque hæc est ratio, quoddam duo fratres possint in conjuges ducere duas sorores alterius cognationis: pater & filius matrem & filiam alterius cognationis: privignus filiam suæ novercæ item quoddam possint superstites conjuges fratris & sororis demortuorum copulari Matrimonio inter se &c.

Schema Affinitatis.

In Linea Recta primi gradus.

| | | | |
|----------------|----------------------------------|------------------------------------|------------------------|
| In ascendenti. | Socer (uxoris vel mariti pater) | Gener (maritus filiae) | II. In descendenti. |
| | Socrus (uxoris vel mariti mater) | Nurus (uxor filii) | |
| | Patricus (vir matris) | Privignus (filius ex alio conjugē) | |
| | Noverca (uxor patris) | Privigna (filia ex alio conjugē) | |
| | | | |

In Linea Obliqua primi gradus.

Levir (mariti frater)
Glos (mariti soror)
Uxorius (uxoris frater)
Fratria (fratris uxor)
Sororius (sororis maritus)
Congeneri (duarum sororum mariti)
Janitricēs (duorum fratrum uxores)

Hi omnes sunt affines in primo gradu, reliqui enim ulterioribus gradi-

Ggg 3 snq

860 LIB. IV. TITULUS XIV.

bus fere non habent specialia nomina sed exprimi solent voce *Affinitum*. Ceterum de iure Atiquo erat *triplex* genus affinitatis. *Primum* fundabatur una tantum copula, scilicet in una persona, quæ habuit copulam cum alia, cuius maritus sit affinis cum omnibus consanguineis uxoris, & vicissim uxor cum omnibus consanguineis mariti. *Secundum* in duabus. In exemplo Cuius frater tuus habuit copulam Bertha, & Cuius moritur, Bertha vero copulatur Titio, tu factus es affinis Titio; quia uxor es affinis Berthæ. *Tertiam* in tribus: ut ecce! penam quod etiam Bertha sit mortua, & tu perstes Titius cognoscat carnaliter Cuius jam, etiam cum hac tu (& consanguinei tui) factus es affinis Cuius quia prius eras seundo genere affinis Titio mediante Bertha. Ex quo patet, quod in secundo & tertio exemplo affinitas pariat affinitatem. Secundum hoc non amplius procedit, & tam secundum quam tertium affinitatis genus juxta communem DD. in c. 8. h. z. sublatum est, ut adeo remanserit duntaxat primum genus affinitatis, de quo superius dicta procedunt.

Dico

nomini
um. Cæ
riplex ge
bitur in
a perso
alia, vi
omnibus
ssim v
neis ma
exemplo
ulam cū
rtha ver
s affinis
erriat.
namus,
& su
iter Cæ
consan
Cajæ,
re affi
Ex quo
exem
a. Sed
tam se
tis ge
c. 8. h
anserit
atis, de

DE CONSANGUIN. ET AFFINIT. 861

Dico 1. Affinitas in Linea Recta or-
tum habens ex copula licita seu con-
jug. 1. dirigit Jure Positivo Humano
Matrimonium probabilius in infinitum.
2. In Linea autem Obliqua hodie ad
quartum gradum inclusive, sicut de
Consanguinitate dicitur. Pars 1. su-
mitur ex l. 4. §. 7. ff. gradib. l. 14. §.
4. ff. de rit. nupt. quoniam de iudicio nem
Juris Civilis, sine licite Matrimonii
affinitas in Linea Recta obliquis, quia
Jus Canonicum nuntiari cœxit, taci-
tè censetur approbare. arg. c. 1. de N.
O. M. Pars 2. clare habetur c. non de-
bet. 8. h. t. ubi recessum est a Jure An-
tiquo can. 7. caus. 35. q. 2. C. 3. vi cu-
jus ad 7. gradum extendebatur impe-
diamentum affinitatis. Dixi autem 1.
ortum habens ex copula licita; liquidum,
ut ad tit. XIII. de eo, qui cognovit &c.
docuimus. ortum ex copula illicita af-
finitatem magis adhuc restrinxit Trid.
f. 24. c. 4. de Ref. Matrim. scilicet ad 2.
gradum. Dixi 2. Jure Positivo Humano.
An verò Jure Divino vel Natu-
rali in aliquo gradu affinitas dirigit
Matrimonium, quæstionis est. Ad
quam

Dico 2. Affinitas nulla, etiam in 13
pri-

mo gradu Lineæ Rectæ, probabili-
 dirimit Matrimonium Jure Naturali.
 Divino. Sanch. citans S. Thomam
 2. 2. q. 15. 4. a. 9. ad 3. Pont. Ma.
 & hoc teste communiter Scoti &
 apud Dian. communiter Thomista &
 contra Sylv. Less. Tanner. P. Fri-
 rich, P. Reiffstuel &c. Rationes
 non sufficienter probatur nullitas Ma-
 trimonii ex Jure Naturali inducta
 am pro primo gradu Lineæ Rectæ
 siquidem inter h. 4. personas nec de
 superioritas & subiectio naturalis
 ratio principii & recipiendi, nec
 civilis reverentia vel amicitia, nec
 per sepe aversio, v. g. inter noveros
 & privignum, quoniam inter extraneos
 Confirmatur: affinitas ortum habet
 ex copula illicita nec in primo gradu
 Lineæ Rectæ dirimit Matrimonium
 Jure Naturali, v. g. si filius oueat
 concubinam sui patris, quod ipsimet
 veterarii passim sententur, uti Laym. l.
 go P. Friderich &c. & patet ex eo
 quod Sacra Pœnitentiaria non raro
 dispensare solet in hoc gradu, præter
 tum quoad usum Matrimonii ab his
 personis jam contracti, quando hæc
 affinitas est occulta: ergo neque dirim-

robabilis
Naturali &
Thomam
nt. Mastr
otifæ, &
miffa &
P. Fri
tio; qui
llitas Ma
ducts et
e Redu
nec dat
ralis, re
nec spe
hæc ne
noverca
xtraneos
n habens
no gradu
monium
ucat con
met Ad
aym. Lu
exinde
non raro
præfer
ab his
ndo hæc
que diri
tm

DE CONSANGUIN. ET AFFINIT. 863
nit affinitas proveniens ex copula li
cita: cum, stando in Jure Naturali,
eadem fiat conjunctio per copulam il
licitam ac licitam, eo quod per eam
quod duo fiant una caro, & una co
gnatio ingreditur fines alterius.

Obiic. 1. Noverca & privignus, fo
cer & nurus &c. parentum & libero
rum loco veniunt, §. 6. 7. *Inst. de Nupt.*
ergo eadem fere noverca & focero
debetur reverentia, quæ parentibus
à liberis: sed inter hos Jus Naturale
dirimit Matrimonium: ergo. 2. Ma
trimonium inter affines in primo gra
du Lineæ Rectæ gravissimam continet
indecentiam: ergo. 3. Affinitas est
vinculum naturale, independenter à
Jure Ecclesiastico vel Civili confor
gens: ergo. 4. *Levit. 20. v. 11. seqq.* con
cubitus cum noverca vel nuru recen
setur eodem contextu cum præposte
ra libidine & bestialitate: ergo Jure
Naturale est inq. 1. *Cor. 5.* dicit
S. Paulus: *audiat inter vos fornicatio, &*
talis fornicatio, qualis nec inter Gentes,
ita ut uxorem patris sui aliquis habeat:
ergo novercam ducere in uxorem hor
rent omnes Gentes etiam illæ, apud
quas aliud Jus non est, nisi Naturale.

864 LIB: IV. TITULUS XIV.

R. Ad 1. Parentum & liberorum loco
veniunt non proprie, sed per analogiam, & quoad nomen potius, quàm
quoad rem. Ad 2. Quamvis contineat
et gravissimam indecentiam, ac pro-
pterea sit illicitum, tamen non tantum
contrahitur, quia etiam Matrimonium inter
veros & naturales parentes ac
heredes, quæ Matrimonium reddere
possit nullum de Jure Naturali. Ad 3.
Etiam in primo & du Lineæ Oblique
(& in remotioribus gradibus) auctoritas
est vinculum aliquod modò naturale, &
tamen nec iuxta ullum Doctorum
Catholicum, quod scio, Matrimonium
in primo etiam gradu Lineæ Oblique
irritum est Jure Naturali, & evincitur
ex c. *pn. de divor.* ab exemplo
S. Patriarchæ Jacobi duas sorores
Rachelem & Leam, sibi jungeris, &
ex pluribus Pontificum dispensationibus,
inter quas celebris est Julii II.
postmodum à Clem. VII. approbata,
consultis prius præcipuis Christiani
Orbis Universitatibus, per quam Henrico
VIII. Angliæ Regi data est potestas
ducendi Catharinam Arragoniam
relictam fratris sui Arturi conjugem.
Neque obstat dictum, S. Jo. Bapt. He-

ro-

rodem sic objurantis: *non licet tibi habere uxorem fratris tui, Marc. 6.* quia Herodes duxit uxorem fratris sui adhuc vivens. Itaque hoc vinculum affinitatis naturale facit quidem Matrimonium factum dispensatione illicitum, non verò invalidum Jure Naturali. Ad 4. Isti sermo est de concubitu cum noverca contra Matrimonium: vel solum indicatur, tale Matrimonium ob indecentiam graviter prohiberi, non vero illud irritum esse Jure Naturali. Ad 5. S. Paulus juxta communem interpretet eum in contextu, c. 7. seq. in *sua* fundamentum loquitur de casu, quo quis uxorem patris, adhuc viventis, sibi jungerè voluit.

Quæres, quæ sit pena incestuum 14 nuptiarum, seu illorum, qui contrahunt, vel contrahere patius attentant, Matrimonium in gradu consanguinitatis vel affinitatis prohibito? R. De Jure Canonico est excommunicatio lætæ sententiæ. *Cem. un. h. t.* De Jure Civili autem, si in Linea Recta conjuncti, vel frater cum fratre, ejusque filia vel nepte, contrahunt Matrimonium, olim decreta erat publicatio bonorum & exilium, atque, si persona fuit

fuit vilis, etiam verberatio. Nov. 12.
 c. 1. & inde deducta Auth. incestus nu-
 ptias C. de incestis nupt. junctio §. 1. sep.
 Inst. de Nupt. De Jure Novo Ioseph
 1. Imper. in Ordinat. Crim. art. 19. §. 2.
 incestus inter parentes & liberos, in-
 ter cognatos in primo ac secundo gra-
 du, & inter affines in primo gradu
 nec Rectæ poena gladii dicitur esse
 statuta.

TITULUS XV.

De Frigidis, & Maleficiatis, &
 Impotentia cōeundi.

SUMMARIUM.

1. Quid sit Impotentia: quinam Frigidi,
 Maleficiati?
2. 3. Qualis Impotentia dirimit Matrimo-
 nium, & quo Jure?
4. Qualiter ob Impotentiam dissolvi possit
 Matrimonium?
5. Quomodo illa probari debeat ac possit?
6. Quid Juris, si post dissolutum ob Im-
 potentiam Matrimonium apparet, con-
 iuges fuisse potentes?

XV.

Nov. 12.
ceſtas nō
S. 1. ſeq
Joſeph
19. S. 2.
eros, in-
ndo gra
rada le
itur eſſe

XV.

atis, &
di.

M.

Frigidi, &

Matrimo-

ſui poſſe

ac poſſit

n ob Im-

aret, con-

DE FRIGID. ET MALEFIC. &c. 857

Agitur hic de *Impedimento Impoten-*
tiae, quæ deſinitur eſſe *vitium vel*
naturale vel accidentale, impediens coitum:
ſiquidem impotentia generandi, & ſte-
rilitas, cujuſmodi datur in ſenibus, vel
aliunde ſterilibus, ad coſundum tamē
potentibus, non eſt impedimentum
Matrimonii, ſed ſolū impotentia coſ-
undi, ſeu inhabilitas ad commixtionē
carnalem maris & ſœminæ, h. e. ad
copulam perfectam, quā vir & muli-
er una caro elliciuntur: quā impoten-
tiā laborant *Frigidi*, h. e. mæſculi, qui
ob defectum caloris nativi vas ſœmi-
neum penetrare neq. vident, & *Malefici-*
ati, qui vel ex maleficio ſeu opẽ dæ-
monis, vel ex malitia hominum, na-
turali medio id ellicientium, ſunt in-
habiles effecti ad copulam, ſive viri
ſint ſive ſœminæ. Impotentia coſun-
di dividitur 1. in *Naturalem*, quæ or-
tum habet ex defectu ipſius nature,
ut ſiquis non habet membra ad copu-
lam neceſſaria, aut habeat impropor-
tionata, vel ſœmina ita ſit arcta, ut
à viro nullatenus penetrari vel ſemen
recipere valeat: & in *Accidentalem*,
quæ provenit ex accidenti, v. g. ex
caſtratione, qua quis utroque teſticu-
lo

lo est mutilatus, quia verum semen non habet, aut ex maleficio dæmonis vel arte hominis, morbo gravi &c.

2. In *Absolutam*, quæ datur respectu omnium virorum, aut scilicet inarum: & in *Respectivam*, quæ non respectu omnium, sed solum unius vel plurimum personarum datur: sic architectura terminæ potest esse solum respectu unius vel alterius viri, aut maleficium respectu unius tantum viri. 3. In *perpetuam*, quæ nec per artem & media naturalia, nec per spiritualia, orationes, benedictionem &c. nec sine miraculo, aut peccato, aut mortis periculo tolli potest: in *Temporalem*, quæ sine peccato, periculo vitæ, miraculo, per media naturalia vel spiritualia auferibilis est. 4. In *Antecedentem*, quæ jam datur ante Matrimonialem contractum, & in *Supervenientem*, quæ primum post illum oritur.

2. Dico 1. Sola impotentia cõiundi perpetua & antecedens, sive deinde sit naturalis vel accidentalis, sive absoluta vel respectiva, dirimit Matrimonium non solum Jure Positivo, sed etiam Naturali & Divino. Text. & DD. in c. 1. seqq. Et c. 6. h. t. Ratio est,

DE FRIGID. ET MALEFIC. &c. 869

est, quia ad essentiam Matrimonii sufficit tradere jus, saltem radicale, ad usum corporis & capulam conjugalem juxta communem omnium sensum, fundatum in illo *Gen. 2. Erupt quo in carne una*: sed tale jus tradere non potest, ubi corpora ad copulam non accedenter & perpetuo sunt inlabilia: ergo.

Obje. 1. Finis principalis Matrimonii est generatio prolis: sed illi finis cessat in illis, qui non aut impotenti generandi, uti sunt senes &c. ergo etiam impotentia generandi, & non tantum impotentia coeundi, est impedimentum dirimens Matrimonium. 2. Matrimonium non facit concubitus, sed consensus: ergo non obstat impotentia ad concubitum subsistit Matrimonium. 3. Matrimonium inter se petos impotentes parit aliquam obligationem, ut nempe cum tali impotentia contrahentes debeant cohabitare tanquam fratres & sorores. c. 4. *Et s. h. t.* atque inter illos dicitur dari *retinaculum conjugale. can. 2. caus. 33. q. 1.* ergo valet tale Matrimonium. 4. Potentia ad copulam est de substantia Matrimonii, uti videmur dicere: ergo

870 LIB. IV. TITULUS XV.
ergo, si impotentia superveniat, per
rit & dissolvitur Matrimonium per
contractum. *q. ad 1. dist. min. iste*
nis cessat per accidens. C. min. per
N. min. Si vir senio jam ita esset de
bilitatus, ut nec arte Medica adjuv
posset semen vel saltem partem sem
nis, ut ut sterilis, in vas foeminae im
mittere, vel vetula ita esset disposita
ut nec partem feminis virilis recipere
valeret [si retinere non posset. si
obstaret] tunc etiam dicimus inhabilem
esse ad Matrimonium. Ad 2. Ma
trimonium non quidem facit concubitus
tamen consensus, quod traditur jus, in
radicale & remotum, corporum per
fectibile habilitum ad copulam. Ad 3.
ant. licet enim *c. 4. & 5. n. t.* permi
tatur cohabitatio inter fratrum & sor
orum, non tamen praecipitur, saltem
si cum ignorantia impotentiae contra
xerunt, imo multi cum Sanch. valde
probabiliter nec scienter contrahe
tes ad taliter cohabitandum obligantur.
In *can. 2. cit.* per retinaculum con
gale intelligitur vinculum putativum
quia dicitur in potestate contrahendi
um esse illud dissolvere: verum autem
vinculum Matrimoniale dissolvere i
pote-

DE FRIGID. ET MALEFIC. &c. 871

potestate hominis non est. Ad 4. *dist. ant.* est de substantia Matrimonii in fieri. *C. ant.* in facto esse, & postquā valide jam contractum est Matrimonium. *N. ant. & conf.* Nullum impedimentum dirimens, quod supervenit Matrimonio, istud dissolvit, quamvis quodlibet dirimat contrahendum.

Dico 2. Quamvis conjuges depre- 4.
hensio impotentiae impedimento possint reclamare, & separationem petere, nisi velint cohabitare instar fratris & sororis. 2. Et quidem quocumque tempore voluerint. 3. Propria tamen auctoritate separationem instituere nequeunt, sed opus est auctoritate iudicis Ecclesiastici. 4. Et praevia probatione legitima impotentiae. Pars 1. constat ex c. 5. *h. t.* Pars 2. ex c. 6. & *fin. eod.* his tamen contrariari videtur c. 1. *eod.* & ibi Glossa. ubi foemina, primum post sesqui annum allegans impotentiam viri, dicitur non amplius audienda, licet audiri deberet, si statim, nempe post unum vel alterum mensem allegaret. Sed haec antilogia evitatur dicendo, quod quando uterque conjugum statetur vel allegat impotentiam, semper id possit:

Hhh

fi

si verò unus tantùm allegat, alter negat, tunc statim debet allegare, si indicia impotentiae sint dubia: si verò hæc sint certa, aut valdè verisimilia, tunc semper audiri debet. Pars 3. ex c. 3. de divort. propter periculum scandali, & peccati, ne temere dissoluto Matrimonio aliud contrahatur invalidè, & sic in perpetuis vivatur adulteriis. Unde nec utrique conjugum impotentiam alleganti ac fatenti, etiam sub juramento, creditur, quia possit contingere, ut mutuae cohabitationis pertæsi prætenderent falsò impotentiam. Pars 4. ex c. 1. cit. & ex primo adducta ratione. Adde, quòd pro Matrimonio semel contracto sit præsumptio Juris, item possessio, & insuper causa Matrimonii sit favorabilis: proin ad illud dissolvendum requiritur probatio impotentiae plena & concludens.

5. Quæres, quomodo probari possit ac debeat impotentia, ut Judex declaret, Matrimonium, semel contractum, non valere, & separare valeat conjuges putatitios? R. 1. Per inspectionem corporum (si aliunde sciri nequeat) faciendam apud viros à Medici-

D
cis &
dign
mina
hone
dign
expe
citt.
his v
jura
bus
R. 2
indio
um f
R. 3
verip
ita u
bilis
rend
serat
& si
ram
in he
i. to
vel t
quo
quòd
tunc
pro
San

DE FRIGID. ET MALEFIC. &c. 873
eis & Chirurgis, saltem duobus, si-
de dignis, & in arte expertis; apud foe-
minas verò ab obstetricibus, vel aliis
honestis matronis, saltem duabus, si-
de dignis, & in arte vel opere nuptiali
expertis. Text. & DD. in c. 6. & *fin.*
citt. c. 4. c. penult. de probat. Neque
his viris aut feminis creditur, nisi sub
juramento affirmantibus vel neganti-
bus impotentiam, per c. 51. *de testib.*
R. 2. Si per inspectionem innotescant
indicia certa impotentiae, Matrimonium
statim pro nullo declarandum est.
R. 3. Si deprehendantur indicia *valde*
verisimilia, h. e. quasi moraliter certa,
ita ut pro potentia non militet proba-
bilis ratio, tunc conjugibus est defe-
rendum juramentum *scientiae*, quo as-
ferant se copulam habere non posse,
& simul septimae manus consanguineo-
rum, h. e. septem consanguineis (vel
in horum defectu septem vicinis, aut
si tot haberi nequeant, saltem duobus
vel tribus) juramentum *credulitatis*,
quo affirmant, se omnino credere,
quod conjuges verum jurent. Et
tunc Matrimonium rursus statim est
pronuntiandum nullum, c. 5. h. t.
Sanch. l. 7. d. 107. n. 4. &c. & alii.

Hhh2

Rj.

Ry. 4. Si ex inspectione, vel alia probatione, detegantur indicia solum probabilia, & sic impotentia sit verè dubia, tunc non statim dissolvendum est matrimoniū sed injungendū conjugibus integrū triennium, à copula attentata continuandū, ad explorandam potentiam vel impotentiam: quo elapso si necesse habeatur certitudo, uterque tamen assensu rat impotentiam, rursus & conjugibus & septimæ manui deferendum est juramentum, de quo supra: præstito autem utroque juramento Matrimonium est annullandum. Text. & DD. in c. 5. Et c. fin. cit. Quod si tamen una tantum pars elapso triennio neget jurato, toto tempore, licet copulati sint, saltem aliquoties intra hoc triennium, copulam perficere se potuisse, altera autem assermet copulam credendum est affirmanti, & pro valet Matrimonii pronuntiandum, per *fin. de sent. Et re jud. c. 65. de R. J. in.* quia prævalet favor Matrimonii, & possessio. Nec obicias, si femina negat copulam, & per inspectionem matronarum deprehendatur adhuc esse virginem, inde erui certitudinem impotentiam.

alia pro-
lūm pro-
verē du-
dum est
conjugibus
attentat
potent
si neco
ne tamen
& conse-
derendū
pra: pra-
to Mat-
Text. &
od si ve-
trienn
licer o-
nta he-
se pot-
copula-
pro var-
m, per
R. J. in
monii,
mina n-
nem n-
dhue e-
em imp-
ten-

DE FRIGID. ET MALEFIC. &c. 875
tentiae, consequenter foeminae copu-
lam neganti potius credendum, &
pronuntiandum contra Matrimonium;
quia oculus obstetricum potest falli,
c. penult. de probat. Et Paulus Zachia-
as praestantissimus Medicus negat, cer-
to deprehendi posse virginitatem ex
inspectione.

Dico 3. Casu quo Matrimonium ob 6.
impotentiam, legitime probatam in
iudicio, est dissolutum, postea verò
apparet, conjuges fuisse potentes, eò
quod forte fornicentur, vel in alio Ma-
trimonio, postea contracto, prolem
generent &c. regulariter restaurandū
est, dissoluto altero, quod fortè secu-
tum est. Communis & certa ex *c. 5.*
& *6. h. t.* Neque sententia contra Ma-
trimonium lata unquam transit in rem
judicatam. *c. 7. de sent. & re jud.* Dixi
regulariter, nam restaurandum non est
1. si impotentia per peccatum, aut
per miraculum. est sublata, quia tunc
fuit perpetua. 2. Si fuit respectiva,
nempe respectu prioris conjugis, non
verò respectu aliorum vel aliarum.
3. Si pars separata Religionem profes-
sa sit, supposito nempe quod Matri-
monium revera nunquam consumma-
tum fuerit.

TITU.

TITULUS XVI.

De Matrimonio contracto
contra Interdictum Ec-
clesiæ.

SUMMARIUM

1. *Per Interdictum Ecclesiæ quid hic intel-
ligatur?*
2. *Quinam Matrimonium interdicere po-
sint?*
3. *Tempore feriato non interdicatur à Jure
ipsum Matrimonium, sed nuptice
tum?*
4. *Quinam possint dispensare in Impedi-
mentis impedientibus?*
5. 6. *Quinam & in quibus Impedimen-
ta dirimentibus?*
7. *A quo Tribunali Romano petenda
dispensatio?*
8. 9. *Quid eam petentibus, & exequen-
tibus observandum sit?*
10. *Nullitas Matrimonii vel est ex defectu
consensus, vel ex alio Impedimento.*

DE MATRIMONIO CONTR. &c. 877

11. Quomodo restaurari possit, si fuit nullum ob aliud, quàm consensus Impedimentum?
12. 13. Quomodo, si ob defectum consensus ex parte unius tantum: an necesse sit hoc casu nullitatem aperire alteri Parti?

PER Interdictum Ecclesiæ generaliter i. acceptum intelligi quidem potest omne impedimentū Matrimonii tā dirimens, quàm impediens ab Ecclesia introductum: specialiter tamen acceptum sola denotat impedimenta impedientia, quæ sunt *sacratum tempus: vetitum: sponsalia: votum*, ut n. 30. docuimus ad tit. I. de Voto ad tit. VI. de Sponsalibus autem, quatenus sunt impedimentum impediens, ad tit. IV. abunde dictum: supersunt *sacratum tempus, & vetitum*, quod ultimum est preesse Interdictum Ecclesiæ, prout est hujus loci, & definitur esse specialis prohibitio, quā Superior Ecclesiasticus ob justam causam certis personis vetat, ne Matrimonium contrahant, v. g. quia dubium est vel suspicio latentis impedimenti, vel gravis scandali, aut inimicitiarum &c. Tempus sacratum, seu
feria-

feriatum, hic dicitur illud, quò solennes celebrari nuptiæ prohibentur ab Ecclesia: quod tempus hodie à Trident. *sess. 24. c. 10. de ref. Matrim.* restrictum est ad Adventum Domini & ad Quadragesimam, ita ut ab *Adventu* usque in diem *Epiphaniæ*, seu festum *Trium Regum*, & à *die Cinerum* usque ad *Octavam Paschæ*, seu *Dominicam in Albis* inclusive, non liceat celebrare solennes nuptias. Cæterum quia subinde contingit: ut in impedimentis Matrimonii tam dirimentibus, quàm impediens dispensari debeat, nullus verò titulus de hac re existit, hoc loco etiam de *Dispensatione* in impedimenti Matrimonii quædam differemus, uti & de *Revalidatione* seu *Restaurazione* Matrimonii forsan nulliter contrahi.

2. Dico 1. Interdicere Matrimonium specialiter certis personis potest non solum Papa, Episcopus, & hujus Vicarius Generalis, de quibus nemo dubitat, sed etiam Parochus ex justa causa, imò si suspicio detur de latente impedimento, debet. 2. Si tamen tali prohibitione, etiam Pontificis, non obstante contraherent Matrimonium, gravi-

XVI.

solennitatur ab à Tri-
rim. re-
mini &
Adventu
festum
usque
icam in
lebrare
quia
dimen-
s; quàm
nullus
hoc lo-
mpedi-
differe-
restau-
er con-
onium
st non
us Vi-
no du-
c justa
atente
en tall
on ob-
nium,
avi-

DE MATRIMONIO CONTR. &c. 879
graviter quidem peccarent, gravique
subjacerent poenae, illud tamen vale-
ret. Utraque pars sumitur ex *c. 1. &*
2. h. t. d. fin. de claud. desp. At *Objc. 1.*
Causas Matrimoniales tractare & co-
gnoscere spectat ad Episcopum, & Ju-
dicem pro foro externo jurisdictione
instructum, *c. 1. de consanguin.* sed Pa-
rocho non competit jurisdictio pro
foro externo. 2. In *c. 2. & 4 de spon-*
sa duor. Matrimonium habetur pro
irrito, si super Sponsalibus cum alia
persona prius initis mota est lis, &
Matrimonium propterea ab Episcopo
interdictum: ergo. 3. In *c. 13. de de-*
spons. impub. Matrimonium contra
idterdictum Pontificis initum decer-
nitur esse irritum: ergo saltem prohib-
itio Papæ facit Matrimonium nul-
lum. R. ad 1. Inde plius non evin-
citur, quàm Parochum non posse Ju-
dicialiter ac instar Judicis prohibere
Matrimonium, non verò extrajudicia-
liter & instar Pastoris, cui incumbit
animarum cura. Ad 2. Ibi est sermo
non de *Sponsalibus de futuro*, sed de *præ-*
senti. Ad 3. Ibi Pontifex clausulam
irritantem expresse adjecit, quod qui-
dem ipse solus potest, sed ordinarie
non solet. Dico

3. Dico 2. Non ipsum Matrimonium, seu contractus Matrimonialis, prohibetur prædicto tempore feriato, sed tantum nuptiæ, h. e. solennis benedictio, solennis traductio sponsæ in domum sponsi, externa pompa, publicæ vanæ lætitiæ signa, choreæ, convivium. *can. 8. seq. caus. 33. q. 4. c. 4. de feriat.* quia ista tantum repugnant sanctis prædictorum temporum, ubi Ecclesia specialiter vacari vult devotionis & pietatis operibus.

Objic. Etiam ipsum Matrimonium sine dictis solennitatibus, imò & celebratum diebus Veneris aut Sabbati communiter censetur esse illicitum, ergo & ipsum Matrimonium est prohibitum tempore feriato, & non hoc tantum, sed etiam in diebus Veneris ac Sabbati celebratum. *R. in cons. vi consuetudinis, ut passim videtur esse recepta sub opinione obligationis, transeat. vi Juris scripti. N. con.*

De Dispensatione in Impedimentis Matrimonii.

4. Dico 3. In Impedimentis Impedientibus,

monium,
s, prohibi-
to, sed
s bene-
æ in do-
publica
onvivia,
de feriis
anctat
Ecclesia
ionis &

monium
& cele-
Sabbat
illicitum
est pro-
non in
ous Ve-
Ry. si
im vide-
obligat
N. con-

mpede
i.

mpedien-
tibus,

DE MATRIM. CONTRAC. &c. 881
tibus, quæ sunt Juris Humani & Ec-
clesiasticæ, uti *Sacratum tempus & Veti-
tum*, possunt dispensare Episcopi, Vica-
rii Generales, & quicumque jurisdi-
ctionem quasi-episcopalem in aliquo
territorio obtinent. 2. In iis autem,
quæ sunt Juris Divini & Naturalis,
uti sunt Sponsalia, & votum reserva-
tum, quale est votum Castitatis per-
fectæ & Religionis ingrediendæ, ex
justa causa solus Pontifex regulariter.
Pars prior sumitur ex c. 2. de eo qui co-
gnovit, & ex generali consuetudine.
Pars posterior ex c. 16. Matth. & com-
muni sensu DD. item quoad Sponsa-
lia, exinde, quod Papa possit dispen-
sare, ut suo loco videbitur, in spon-
salibus de præsenri seu in Matrimonio
Rato, à fortiori proin in Sponsalibus
de futuro: quoad dicta Vota, soli Pon-
tifici in *Extrau. 5. de Pœnit. & Remiss.*
int. com. reservata, ex hoc, quod inferior
nil possit in Lege Superioris. Addidi i.
ex justa causa, quæ in omni dispensatione
est necessaria, & quidem, si Superior dis-
penset in lege sua, ad licentiam, si in
lege Superioris, ut si Papa dispenset
in Lege Divina vel Naturali, etiam
ad valorem dispensationis. Causa au-
tem

tem dispensandi in Sponsalibus, ubi al-
 licui jam quæsitum est jus, fere debet
 esse publica, v. g. si gravia incommo-
 da timerentur ex Matrimonio &c. in
 Veto autem castitatis periculum val-
 de magnum incontinentiæ, majus bo-
 num communitalis, quod speratur ex
 nuptiis &c. Addidi 2. *Quale est votum*
castitatis perfectæ, nimirum *integræ* &
perpetuæ, quo quis abstinere se ab om-
 ni actione & delectatione Veneres
 tam licita, ut est in conjugio, quam il-
 licita, & quidem in perpetuum, Deo
 promittit; quod votum simul debet
 esse *perfectè editum*, nempe cum plena
 adverentia, liberè, spontè, absolute,
 ac ex amore castitatis: siquid ex his
 desit, votum non est reservatum Pon-
 tifici, quamvis cæteroquin valeat.
 Addidi 3. *regulariter*; nam in casu ex-
 traordinario, ubi hæc duo concurrunt
 (magnum v. g. periculum innotinere-
 tiæ, scandali, damni &c. ex mora
 longiore ex una, & ex altera parte
 difficilis recursus ad Papam) pallio
 DD. etiam Episcopo tribuunt potesta-
 tem dispensandi, quam sententiam do-
 ceri & practicari scit Pontifex, ne-
 que reclamatur: ergo consentit. Notant
 tamen

as, ubi a-
ere debet
ncommo-
o &c. in
lum val-
ajus bo-
ratur ex
est votum
ntegra de
se ab o-
Venerea
quam il-
m, Deo
ul debet
um plena
absolute
d ex his
um Pon-
valeat.
casu ex-
ncurrūt
notinen-
ex mora
ra parte
) passio
potesta-
tiam do-
ex, ne-
Notant
tamen

DE MATRIM. CONTRAC. &c. 883
tamen, rarò dari tantam necessitatem,
ut non possit Matrimonium differri,
donec per litteras recurratur Romam.

Dico 4. In Impedimentis Dirimen- 5.
tibus Juris Naturalis, uti est Error,
Ligamen, Ætas, Impotentia, & Con-
sanguinitas in primo gradu Lineæ Re-
ctæ nec Summus Pontifex dispensan-
di potestatem habet. 2. Bene tamen
in omnibus, quæ sunt Juris Ecclesia-
stici. 3. Nullus tamen inferior Pon-
tifice, nisi ab hoc ipsi vel expressè
vel tacitè concessum sit. Pars 1. con-
stat ex c. 16. de Majorit. & quia infe-
rior nihil potest in lege Superioris.
Pars 2. ex c. 8. de consanguin. c. 24. pr.
de sent. Excomm. in 6. & ex ratione,
quia Lex Ecclesiastica totam suam
vim habet, ac dependet à libera vo-
luntate Legislatoris Papæ, In quibusdā
tamē Impedimentis nunquā dispensat,
ut in gradibus Lineæ Rectæ, & in pri-
mo Lineæ Transversæ, ut frater & so-
ror contrahāt Matrimonium: in aliis nō ni-
si difficillimè, ut in conjugicidio publi-
co in impedimēto disparis cultus: in a-
liis sæpe & facilè, ut in tertio vel quarto
gradu consanguinitatis vel affinitatis,
in impedimento publicæ honestatis,
- item

item quando Matrimonium in facie Ecclesiae cum impedimento jam fuit contractum. Pars 3. ex c. 16. cit. & Clem. 2. pr. de Elect. cum in lege & voluntate Superioris nihil possit inferiri. nisi in casu extraordinario urgentissimae necessitatis, de quo *n. preced.* si impedimentum sit occultum, & tale in quo soleat dispensari: eò quòd Pontifex in tali casu ex epikia censetur id permittere. Interim tamen solet Papa Episcopis in nostra Germania indulgere privilegium, singulis quinquenniis vel quadrienniis de novo petendum, ut dispensent i. cum Haereticis ad perseverandam in Matrimonio. quod jam contraxerunt etiam in secundo gradu consanguinitatis. 2. Cum pauperibus in gradu 3. aut 4. simplici & mixto consanguinitatis vel affinitatis, etiam ad contrahendum Matrimonium. Per gradum mixtum intelligitur inaequalis distantia duorum à communi stirpe, quò in casu licet alias regula sit, quòd eo gradu distent inter se, quò distat remotior; eam tamen in dispensationibus Curia Romana non observare dicitur, sed ratione habet etiam proximioris gradus, ita

ut

ut fratrem v. g. & fratris filium non simpliciter in secundo gradu esse censetur, sed in secundo attingente primū
 3. Cum quibusvis in impedimento publicæ honestatis ex Sponsalibus proveniente. 4. In impedimento criminis, ubi machinatio in mortem non intervenit. 5. In impedimento cognationis spiritualis, præter levantē & levatum. Sed in his casibus debent Episcopi dispensationem dare omnino gratis, & in scriptis, ac in iis exprimere, quòd dispensent *ex potestate delegata*, ac addere clausulam, *si mulier non sit rapta*.

6.

Obiic. 1. Diximus, quòd Papa dispensare possit in voto castitatis perfectæ, non obstante, quod sit impedimentum Impediens Matrimonii Jure Naturali ac Divino: ergo etiam poterit in Impedimentis Dirimentibus Juris Naturalis. 2. Papa probabilius pollet potestate dispensandi in Matrimonio Rato: ergo in impedimento Ligaminis Dirimente, quod tamen est Juris Naturalis. 3. Non potest dici, an ad hoc, ut Papa dispense in Impedimentis Dirimentibus Juris Ecclesiastici, requiratur causa vel non, & qualis?

lis? ergo. R. ad 1. *N. conf.* quia ad dispensandum in votis accepit Papa à Deo & Christo potestatem dispensandi, ut docet nos usus & continua praxis Ecclesiæ, non vero id constat de Impedimentis. Dicuntur tamen Juris Naturalis. Dein votum dependet à determinatione libera voluntatis humanæ, & hinc, si Papa in eo dispensat, directè tollit legem ab homine libera voluntate sibi impositam, in qua habet potestatem, ac solùm, indirectè & consecutivè, dispensando in voto, tollit Legem Divinam & Naturalem, quæ sublata lege ab homine sibi imposita in consequentiam & per se cessat. Ad 2. est eadem responsio; nam ex usu Ecclesiæ etiam discimus, Papæ concessum esse à Deo dispensare in Matrimonio Rato, & hoc Impedimentum etiam dependet à libera voluntate hominis Matrimonium Ratum contrahentis. Ad 3. *Neg. ant.* & dico, ut Pontifex licet agat, requiri justam causam, non ut valdè. Justæ autem causæ censentur esse. 1. Evitatio peccati, scandali, infamiæ, damni, gravium Inimicitarum. 2. Defectus dotis competentis ad nubendum non

con-

quia ad
Papa à
pensan-
continua
constat
us Juris
endet à
tis hu-
dispen-
mine li-
in qua
ndirectè
n voto,
uralem,
bi impo-
e cessat.
nam ex
Papæ
sare in
edimen-
volunta-
um con-
& dico,
i justam
e autem
Evitatio
damni,
defectus
um non
con-

DE MATRIM. CONTRAC. &c. 887
consanguineo vel non affini in loco
proprio originis. 3. *Ætas* fœminæ
nunquam nuptæ, si nempe 24. ætatis
annum egressa hætenus virum, non
consanguineum aut non affine n, re-
perire non potuit. 4. *Angustia loci*,
si nimirum in vicinia non adlit vir pa-
ris conditionis non consanguineus &c.
5. *conservatio præcellentis* aut illu-
stris familie in eadem stirpe, & con-
servatio divitarum in Magnatum fa-
milia. 6. *Excellentia meritorum* in
Ecclesiam. Item prærogativa digni-
tatis personarum, ut si sint Principes;
vel etiam prærogativa Nobilitatis &c.
De reliquo.

Notandum adhuc i. duplex pro cõ-7.
cedendis dispensationibus à Pontifice
erectum esse Tribunal Romæ. Primum
vocatur *Sacra Pœnitentiaria*, quæ di-
spensat pro foro interno tantum, &
in impedimentis occultis duntaxat, tã
ad contrahendum Matrimonium, quã
ad permanendum in contracto, ex-
cepto impedimento consanguinitatis, in
quo non dispensat ad contrahendum,
sed solum ad permanendum in con-
tracto, & quidem in tertio tantum vel
quarto gradu. Si ab hoc tribunali pe-

288 LIB. IV. TITULUS XVI.

tatur dispensatio, non exprimuntur vera nomina dispensandorum, sed solum ficta, v. g. *Titius, Bertha &c.* aut per litteras *A. B. C. &c.* neque ullæ petuntur vel solvuntur expensæ, aut taxa. Alterum appellatur *Dataria*, qua dispensatur pro foro externo, vera dispensandorum nomina cum Dicecisi sunt exprimenda, & expensæ et taxa pecuniaria, subinde non modica solvendæ, nisi expediatur dispensatio in forma pauperum, de qua vid. Reliquæ in appendice lib. IV. Ad *Datariam*, quæ etiam *Officium minoris gratiæ* dicitur, pertinet quoque *Cancellaria*, & *Præfectura Brevium*.

8. Notandum 2. Oratoribus, seu dispensationem petentibus, incumbere, ut fideliter exprimant, imprimis omnes circumstantias facti, nihil addendo falsi, per quod dispensans mori veri, & nihil reticendo veri, per quod abstergeri à dispensando posset, si sciret; deinde causam rationabilem dispensandi: quæ consideratur duplex, *finalis*, quæ movet ex toto animum dispensantis, aliàs non dispensaturi: *impulsiva*, quæ solum est motivum impellens & juvans animum conceden-

imuntur
, sed fo-
&c. aut
que ullæ
næ, aut
ataria,
rno, ve-
um Dio-
enfæ o-
modica
pensati-
id. Re-
Ad Da-
oris gra-
Cancel-
seu di-
cumbere
rimis or-
nihil ad-
sans mo-
per quib-
et, si se-
n dispen-
ex, fina-
um de-
turi: ac-
vum im-
conceden-
tis

tis gratiam, quam quidem concederet absque illa, non tamen tam facilè ac promptè. Si causa finalis & movens non existat tempore dispensationis, hæc est invalida.

Notandum 3. circa executionem 9. obtentæ dispensationis: ubi executor quoad omnia attendere ac præ oculis habere debet tenorem literarum Apostolicarum, ac prævia extra judiciali informatione capta de veritate precù & causæ, juxta eundem, & juxta præscriptas clausulas facere executionem, nisi velit dispensationem nullitatis periculo exponere, & se peccato obstringere: neque quidquam, etiam sponte oblatum, licitè accipit intuitu dispensationis. Si dispenset *Dataria*, executio solet committi Episcopo, vel potius Vicario Generali, *Dioecesis* illius, in qua sunt Oratores, & si in diversa existant, ubi degit Oratrix. Si *Pœnitentiaria*, committitur dispensatio vel Parocho, vel Confessario, quem oratores, vel oratrix elegerit, qui tamen necessario debet esse Theologiæ aut SS. Canonum Doctor (nisi petens dispensationem sibi, licèt Doctor non sit, litteras aperiendi & exequendi li-

centiam impetraverit) item debet esse approbatus ab Ordinario Oratricis vel saltem in illa diocesi, in qua sit executio. Si Doctor non sit, sufficit si ad hujusmodi litteras aperiendas sit privilegiatus, uti sunt PP. Societas Jesu, & qui cum illis communicant i. privilegiis. Denique debet ab oratrice, vel latrice, specialiter esse electus sic enim solet fieri exterior litterarum inscriptio: *Discreto viro N. Confessario Theologiae Magistro (vel Decretorum Doctori) ex approbatis ab Ordinario, per latricem poenitentem eligendo.* Et hinc postquam accepit litteras, in quibus continetur mandatum dispensandi, debet illas adhuc clausas consignare oratrici [vel oratori] dicendo, nunc est in ipsius arbitrio, qualem Confessarium pro executione eligere velit, modo is habeat dictas qualitates. Deinde si ipse fuerit electus, debet eam monere de necessitate confitendi, tum ipsa confessione poenitentem prius examinare, an preces veritate nittur &c. dein absolvere, ac statim dispensationem subungere, ac postmodum litteras S. Poenitentiariae dicere, vel alio modo, v. g. amoto.

XVI.

debet ef-
Oratricis,
qua fite-
t, fufficit
iendas fit
Societatis
nicant fit
ab oratri-
e electus

itterarum
Confeffario
torum De-
rio, per la-

Et hinc
in quibus
fandi, de
gnare ora-

nunciat
Confellat-
velit, me-
s. De

am mon-
li, tum
n prius

ate nita-
ftatim o-
ac poftmo-
ariae dil-

amoto
gillo,

DE MATRIM. CONTRAC. &c. 891
gillo, destruere, ut ad probandum pro
foro externo nihil omnino valeant;
quia pro solo foro interno concessa est
dispensatio a Pœnitentiaria.

De Revalidatione Matrimonii nulliter contracti.

Nulliter contrahi potest Matrimo-
nium ex duplici capite. 1. Propter de-
fectum consensûs, quem una pars vel
non habuit, contrahendo fictè, vel
non sufficientem, contrahendo ex me-
tu gravi injustè incussò &c. 2. Pro-
pter aliquod impedimentum aliud, pu-
ta consanguinitatis, affinitatis, publi-
cæ honestatis &c. Jam quæstio est
gravis, an, si Pars conscia talis defe-
ctûs, vel impedimenti (in quo opus
est prævia dispensatione) restaurare
& convalidare velit Matrimonium,
ponendo novum consensum, necesse
sit, ut altera Pars de nullitate certior
fieri, & novum quoque consensum
ponere debeat. Dein an opus sit, ut
novus consensus ponatur coram Pa-
rocho & testibus, si prius coram his,

licet invalidè ob latens impedimentū,
fuerit contractum.

- II Dico 5. Si Matrimonium fuit nulliter contractum ob aliud impedimentum, quàm sit præcisè defectus consensûs ex parte unius, necessarium est, ut alteri Parti manifestetur nullitas Matrimonii, ut ab utraque Parte ponatur novus consensus. Communissimè cum S. Thoma & Scoto. Ratio est, quia ex neutra Parte validus fuit positus consensus. eò quòd personæ propter impedimentum, quod utranque afficit, fuerint omnino inhabiles sicut ad Matrimonium, ita & ad consensum in Matrimonium: ergo utramque oportet de novo consentire: sed consensus, quo convalidari debet Matrimonium, dari nequit, nisi utraque pars velit: ergo utraque Pars scire debet nullitatem; cùm errantis & ignorantis non sit consensus, l. 8. l. 9. C. de J. & F. J. Nec ratificari valet, quod ex nulla sui parte existit. Confirmatur ex Stylo Curiae Romanæ; quando enim Pœnitentiaria dispensat ad remanendum in Matrimonio nulliter contracto, addere solet hæc verba, muliere (viro) de nullitate

prie.

DE MATRIM. CONTRAC. &c. 893

prioris consensûs certiorata, sed ita cautè, ut latoris delictum nusquam detegatur. In hoc autem sæpe est magna difficultas: si impedimentum non habet certum ex delicto, & bene inter conjuges putatios convenit, arduum non est: at si ex revelatione nullitatis timendum est periculum divortii, desertionis liberorum, scandali, aut diffamationis, quæ conarabit manifestans nullitatem, quæ fortè fundatur in suo delicto, v. g. in affinitate ex copula illicita priùs habitâ cum consanguineo conjugis, cautè & circumspectè procedendum est, v. g. dicendo ad Partem nullitatis ignaram: mi (vir, uxor) puto me tempore contrahûs non habuisse verum & sufficientem consensum (quod omnino verum est) vis ergo eum renovare, sicut ego eundem nunc renovo: si Pars altera respondeat, volo, placet &c. res est salva, quia virtualiter certificata est de nullitate, licet nō de causa nullitatis, quod non requiritur. Vel manifestari nullitas potest conditionatè de præterito vel præsentî, sic: si Matrimonium nostrum ex aliqua causa fuisset nullum, aut esset nullum, visne illud convalidare, & de novo consentire, sicut ego de novo consentio, ut consequamur
gra-

gratias actuales, quas a seo necessarias conjugibus Matrimonii Sacramentum confert: si reponat, volo &c. rursus convalidatum est Matrimonium. Imò, si etiam ex tali manifestatione, & modo tendendi, timerentur gravissima incommoda separationis, diffamationis, scandalii &c. licebit sequi sententiam probabilem gravium DD. Sot. Henriq. Sanch. D. cast. G. bat. Syri Placent. &c. qui docent sufficere, si omissa revelatione nullitatis post impetratam dispensationem obtineatur ab ignorante novus consensus per hoc, quòd maritali affectu petatur & reddatur debitum conjugale.

- 12 Dico 6. Si Matrimonium fuit nulliter contractum ob defectum consensus, quem una Pars non posuit sufficientem, probabilis necesse non est nullitatem aperire alteri Parti, sed sufficit, si illa sola ponat novum & verum consensum. Ita cum S. Th. Navar. Sanch. Conink, Laym. Pirhing, & alii multi, contra Felin. Scot. Pont. Palao, Krimer &c. quibus novissimò accessit P. Placidus Böckh, vixit abundans in suo sensu, *lib. IV. tit. III. §. 3.* Probatur 1. In hoc casu unus verè ac libe-

71. **DE MATRIMONIO CONTR. &c.** 895
libere consentit, atq; validè, cùm nul-
lum Matrimonii impedimentum fuerit
inter contrahentes, & ambo fuerint
per se habiles ad Matrimonium: ergo
iste consensus durat, saltem virtualiter
& moraliter, sicut in aliis contractibus,
quamdiu non revocatur, & altera Pars
habetur & tractatur iuxta conjugis,
per *c. fin. de Procurat. in 6.* ergo, si post-
modum accedat consensus illius Par-
tis, quæ prius verè non consentit, vel
non sufficiënter, habetur consensu mu-
tuus; nec enim necesse est, ut consen-
sus in Matrimonium, sicut in aliis con-
tractibus, ab utraq; Parte ponatur
physicè simul, sed sufficit, si ex inter-
vallo sequatur consensus alterius Par-
tis, & interea non sit revocatus à com-
parte politus consensus. 2. In *c. 12. de
Sponsal.* habetur, quòd puella, quàm
vitricus invitam & renitentem matri-
monialiter copulavit viro, longiori co-
habitatione Matrimonium convalida-
verit tacitè in illud consentiendo, licèt
vir de nullitate non sit monitus, & nec
novum consensum posuerit. Simile
quid habetur *c. fin. de conjug. servor:* ubi
Matrimonium, quod quis ignoranter
cum ancilla contraxit, & sic nulliter
propter

896 LIB: IV. TITULUS XVI.
propter defectum consensûs in errore
conditionis servilis fundatum dicitur
restaurari, si postmodum consensit co-
gnita conditione servili: ergo, ubi Ma-
trimonium fuit nullum ex defectu con-
sensus solum unius, convalescit per
consensum novum unius.

¹² *Objic:* 1. Quando unus contrahenti-
um fide vel per errorem substantia-
lem, vel per metum consensit in Ma-
trimonium, & sic ratione defectûs con-
sensus ex parte unius illud fuit nul-
lum, etiam alterius consensus fuit nul-
lus & invalidus: ergo ex utraque Par-
te debet poni novus consensus. *ant.*
manifestè demonstrat P. Böckn, ut ipse
ait, hoc modo: consentiens procedit
ex errore, & frustratur objecto sui
cōsēsûs; nā cōsēsûs cōjugalis essētia-
liter respicit cōsēsû alterius Partis, quo
acceptat jus in corpus sibi traditum.
& vicissim tradit: ergo, si altera Pars
non verè & sufficienter consensit, con-
sentiens procedit ex errore, & ejus
consensus destituitur objecto: ergo
nullus & invalidus redditur: ergo de-
bet de novo poni cognita nullitate Ma-
trimonii. 2. Qui cum simulante con-
trahit, non amisit libertatem suam &
pote-

VI.

errore
dicitur
nfit co-
ubi Ma-
tu con-
cit per

ahenti-
stantia-
in Ma-
us con-
nit nul-
uit nul-
ae Par-
s. ant.
utipse
rocedit
cto sal
ssetia-
tis, quo
ditum,
a Pars
it, con-
x ejus
: ergo
go de-
te Ma-
e con-
nam &
ote-

DE MATRIM. CONTRAC. &c. 897
potestatem alias eligendi nuptias: er-
go eam non censetur abdicare, & ra-
tificare Matrimonium, quamdiu igno-
rat, illam sibi competere; nihil enim
volitum, nisi cognitum & ignorans
nec approbat, nec ratificat, *arg: l. 35.*
ff. de Pact: & l. 10. C. de denotat. Acce-
dit 3. Contrahens Matrimonium non
aliter consentit, nisi sub conditione, si
& Pars altera consentit, vel consensit:
ergo deficiente hac conditione deficit
& consensus illius. 4. Illa duo cc. quæ
allegavimus in probatione nostra se-
cunda, non sunt ad rem; nam ibi hy-
pothesis est de marito, qui jam aliun-
de scivit consensum metu extortum
non sufficere, & de uxore ancilla, quæ
pariter scivit suam conditionem, con-
sequenter nullitatem Matrimonii: quo
in casu utique sufficit, solam Partem
metu adactam, vel errore inductam,
iterare consensum, si advertat, Partem
alteram cessante metu & errore sibi
ultraconvivere, & sic tacite cōsentire.

Ry. Ad 1. N. ant. Ad demonstratio-
nem manifestam *dist: ant:* procedit ex
errore, & frustratur objecto sui consen-
sus, hic & nunc. C. ant. pro tempore,
quo altera Pars ex intervallo verum

&

& sufficientem ponit consensum, quo acceptat traditionem, & vicissim tradit jus in suum corpus, altera autem Pars interea suum consensum non revocavit. *N. ant.* & retorq. in aliis contractibus bilateralibus, qui perfici possunt, licet consensus alterius Partis ex longiori intervallo sequatur, non obstante, quod per errorem creditum sit enim statim initio intervenisse. Idem est de acceptione donationis. Consensus igitur conjugaliter essentialiter quidem respicit consensum alterius Partis, vel mox, vel ex intervallo ponendum, non verò ponendum statim. Ad 2. Non quidem amisit libertatem eligendi alias nuptias, quamdiu priores per consensum alterius Partis non fuerunt convalidatae, bene tamen postquam per consensum ex intervallo secutum fuerunt ratificatae. Ad 3. *N. ant.* haec enim conditio de praesenti vel praeterito nec ex natura rei, ut patet in aliis contractibus, nec ex dispositione Juris ulla in est contractui Matrimoniali, nec ex voluntate contrahentis, qui ponitur hanc conditionem non addidisse; & ejus existentiae suum consensum non alligasse; sufficit ergo ad

valo-

um, quo
im tra-
a autem
non re-
liis con-
fici pos-
Partis
ur, non
reditum
e. Idem
Consen-
ter qui-
us Par-
ponen-
im. Ad
em eli-
prios
non fu-
n post-
allo se-
e. *N. ant.*
el præ-
atet in
ositione
atrimo-
hentis,
non ad-
n con-
rgo ad
valo-

DE MATRIMONIO CONTR. &c. 899
valorem consensûs ab una Parte posi-
ti, si alterius consensus ex post sequa-
tur, quem utiquè aliquando ponen-
dum respicit velut conditionem, sine
qua non perficitur contractus Matrimo-
nialis, inò exigit tanquā essentielle
constitutivum. Qui ex parte sua verum
ponit consensum, absolute ponit & va-
lide, cum sit persona habilis, & non al-
ligat vel restringit ad actualem con-
sensum simul ac statim positum ab al-
tera Parte, licet non consentiret, si sci-
ret, alteram nunc non consentire, nec
enim attenditur, quid aliquis esset fa-
cturus sub hypothese scientiæ & seclu-
so errore, sed quid actu faciat, & velit:
sicut putans se ducere virginem, cum
tamen non sit, valide consentit, licet
eam non duceret, si sciret, non esse vir-
ginem. Et in hoc, & quoad consensum
absolum, est paritas, non in eo, quod
virginitas sit qualitas accidentalis, con-
sensus autem sit requisitum substan-
tiale. Inò nec de essentia Matrimo-
nii est simultas consensus utriusque.
Ad 4. negatur imprimis, quòd maritus
sciverit, metum à tertio esse incussum
puellæ: dein, etsi hoc scivisset, & an-
eilla sciverit suam conditionem servi-
lem,

lem, unde probatur, quòd sciverint
Matrimonium propterea esse nullum.
Deniquè siue sciverint nullitatem Ma-
trimonii siue non, iura in *cit. cc.* plus
non requirunt, quàm ut metum passi-
& errore inductus renoveant consen-
sum, nihil dicendo de altera Parte, cu-
jus consensum supponunt perdurare.

- 14 Dico 3. Si Matrimonium fuit nul-
ter contractum in facie Ecclesiæ, scilicet
coram Parocho & testibus, & con-
iuges illud de novo contrahere, ac re-
staurare velint, non opus est, ut id fa-
ciant coram Parocho & testibus, nisi
impedimentum sit notorium, vel in
saltem publicum, ut plenè pro foro ex-
terno probari posset, & periculum sit,
ne plene probetur. Communis est
Sanch: & Laym. contra Pont. & Baro-
quia dispositio Trid: præsentiam Pa-
rochi &c. requirens non comprehen-
dit hunc casum, ut note fundata in pe-
riculo recedendi à Matrimonio validè
contracto, & ad alias nuptias convo-
landi: quod periculum in tali casu per
se & universaliter cessat; cum satis
Ecclesiæ ex libro Parochi constet Ma-
trimonium esse contractum: & con-
iuges nequeant recedere ab invicem

sciverint
e nullum
atem Ma
cc. plus
um pass
t conse
Parte, co
er durare
uit nul
lesia, sed
& conjo
e, ac re
ut id fi
ibus, n
vel in
o foro ex
ulum sit
nis cum
& Barba
ciam Pa
prehens
ata in pe
io validè
convo
casu per
um satis
stet Ma
: & con
invicem
n si

DE MATRIMONIO CONTR: &c. 78
nisi manifestè probata nullitate, quàm
tamen probare non intendunt, sed in
conjugio perseverare. Dein præsentia
Parochi, & testium semel adhibita mor
raliter perseverat, & inducit præsum
ptionem, ac fidem facit in foro externo
de Matrimonio ritè contracto. Confir
matur ex eo, quod, quando S. Poeni
tentiaria mandat dispensari in Matri
monio occulto, expresse moneat, ut
secretè ad vitanda scandala fiat restau
ratio: Dataria verò, quæ dispensat in
impedimento publico, præcipit, ut fiat
in facie Ecclesiæ. Dices: Parochus & te
stes, qui fuerunt adhibiti, non possunt
testari de Matrimonio *validè* contra
cto, nisi iterum adhibeantur. R. Suffi
cit, quòd testari possint de apparenter
validè contracto. Ad testem non per
tinet deponere de veritate in se, qua
tenus dependet ab occultis, sed de
re, prout per signa externa
apparet.

TITULUS XVII.

Qui Filii sint Legitimi.

SUMMARIUM.

1. Quid sit legitimitas, & legitimatio proprium?
2. 3. 4. Quinam liberi censeantur legitimi, vel illegitimi, nempe naturales spurii, orti ex damnato coitu &c.
5. Naturales legitimantur plenè per subsequens Matrimonium, etiam mediato modo sit validum: imò legitimari etiam possunt per Rescriptum?
6. Quinam & à quibus legitimari valeant per Rescriptum?
7. 8. An, quando, & quomodo Pontifex legitimare possit in ordine ad esse temporales, v. g. ad successionem hereditariam?
9. Quis sit Iudex in causa legitimatitatis?

Finis & effectus præcipuus Matrimonii est procreatio liberorum qui propter Matrimonium vocantur

Legi-

QUI FILII SINT LEGITIMI. 893

Legitimi: his opponuntur *Illegitimi*, quos nimirum Jura Positiva privant variis favoribus, v. g. status paterni, officiorum dignitatum, successione in bonis parentum, Ordinum &c. tanquam maculatos ob natalium defectum, scilicet in æstimatione morali propter maculam paterni peccati: quia tamen isti possunt legitimari, seu natalibus restitui, ita ut in ordine ad certos effectus habeantur pro legitimè natis, etiam de *legitimatione*, quæ fit per subsequens Matrimonium, vel per Rescriptum Principis, aut alterius à Principe potestatem obtinentis, agendum est.

Dico I. Filii (idem est de filiabus, ² per l. 1 16. & 201. ff. de V. S.) *Legitimi* hoc locò dicuntur non tantum, qui ex iustis nuptiis, seu Matrimonio verè & re ipsa valido nati sunt, ut tenent omnes ex l. 6. ff. de his. qui sui vel alieni, & c. 2. h. t. sed etiam qui ex Matrimonio putativè valido procreati sunt, modò una saltem pars tempore contractus Matrimonialis fuerit in bona fide, nimirum in probabili ignorantia impedimenti dirimentis, & denuntiationes sint præmissæ, ac nemo in-

kkk

ter-

terdixerit Matrimonium. Communis ex c. 2. 9. 11. 14. h. t. c. 3. §. *siquis de clandest: despons:* & ex ratione, quia semper favendum est proli, quantum fieri potest. l. 11. C. de natur. lib: atque attendendum illud tempus, quod proli utilius est, l. 7. ff. de stat: hom: Unde à contrario pro *Illegitimis* habentur, si uterque contrahens fuit conscius impedimenti, vel affectavit ignorantiam non indagando, licet ipsis subortum fuerit dubium: si contraxerunt clandestinè vel denuntiationibus absque dispensatione omissis, vel contra interdictum Ecclesiæ, c. 2. & 3. cit. Si *obijcias*, liberos ex Matrimonio putatio natos revera ex fornicatione provenire, consequenter pro fornicariis, & non pro legitimis habendos esse. R. Esse vel dici legitimè natum non est effectus Juris Naturalis, sed Legis humanæ, quæ pro legitimis recipit & agnoscit etiam natos ex Matrimonio putativè valido. ¹

- 3 Quæres, an proles habenda sit pro legitima. si utriquè parenti post contractum bona fide Matrimonium superveniat scientia impedimenti, adeoque mala fides? 2. Si proles jam fuit

con-

concepta ante contractum Matrimonium, nata tamen post illud? 3. Si proles sit nata post mortem mariti? 4. Si constet, quod uxor sæpè commiserit adulterium? R. ad 1. negativè, si concepta sit post malam utriusquè fidem, & nata, antequam per dispensationem fuerit sublatū impedimentū; quanvis pro foro externo, ubi de mala fide forsā non constat habeatur pro legitima. Ad 2. affirmativè, si inter illas personas, ex quibus concepta est, secutum sit postea Matrimonium. Ad 3. iterum affirmativè, modò tempus nativitatis concordare possit cum tempore conceptionis; quod juxta communem extenditur usquè ad undecim mensis initium saltem, ab obitu mariti computatum, licèt alijs novem menses à conceptione ad nativitatem proles sint tempus ordinarium: sicut vice versa etiam septimo mense post initum Matrimonium edita habetur adhuc pro concepta ex marito. Ad 4. rursus affirmativè, nempe in favorem prolis, per *l. 12. cit.* nisi nimirum accedat alia ratio, ex qua manifestè constet, toto tempore intra conceptionem & nativitatem prolis maritum cum

sua conjuge copulam carnalem habere non potuisse. ut si fuit absens, aut graviter infirmus, l. 6. ff. de his, qui sui vel alieni juris. Cæterum, quos hic volumus legitimos, seu legitime natos, sæpè vocantur naturales & legitimi simul, ad distinctionem liberorum adoptivorum qui secundum Jura simpliciter legitimi dicuntur, licèt naturales non sint.

- 4 Dico 2. Illegitimi vicissim existunt qui procreati sunt non ex justis nuptiis, sive non ex Matrimonio vere vel putativè valido. Colligitur ex dictis. Sunt in multiplici classe, cum aliquo tamen discrimine inter Jus Civile & Canonicum, De Jure civili sunt naturales, qui nati ex fœmina soluta, domi instar concubinæ detenta. 3. Spurii, qui quidem ex soluta, non tamen instar uxoris ut concubina detenti detenta, sed ex alia, v.g. meretrice, passim se prostituente, ita ut de patre non constet, vel is honestè demonstrari nequeat, nati sunt, quapropter & vulgò quæsitii nominantur, sunt quasi sine patre. 3. Orti ex damno coitu, quem nimirum specialiter damnant & puniunt Leges Civiles (nam fornicationem simplicem, & concubina-

lem habere
ns, aut gra-
s, qui sui vel
s hic vo
nator, sæpe
mi simul, &
adoptivorum
citer legitim
on sint.

n existunt,
justis no-
onio verè
itur ex di-
lasse, cum
ter Jus Ci-
ure civili, &
fæmina for-
æ detecta
soluta, non
ncubina do-
g. meriti-
ta ut de pr-
onestè de-
nt, quap-
nantur, &
ti ex dam-
cialiter de-
iviles (nat-
& concub-
na-

QUI FILII SINT LEGITIMI. 897
natum, non puriunt) uti sunt *adulteri-
mini*, seu ex adulterio nati, *sacrilegi*,
qui habent unum, vel ambos parentes,
voto solenni castitatis ligatos, qualiter
ligati sunt Religiosi & Moniales, *in-
cestuosi*, quorum parentes consanguini-
tate vel affinitate in linea collaterari-
erant conjuncti, ac *nesarii*, quorum pa-
rentes erant vel consanguinei in li-
nea recta, vel affines, qui sibi paren-
tum ac liberorum loco sunt, ut vitri-
cus & privigna, privignus & nover-
ca. De *Jure Canonico* autem *naturales*
dicuntur, qui ortum habent ex paren-
tibus solutis, inter quos tamen vel
tempore conceptionis, vel nativitatis,
vel intermedio potuisset validum Ma-
trimonium consistere, propter absen-
tiam impedimenti dirimentis, adeoque
etiam spurii in sensu Juris Civilis, per
c. 6. h. t. quia Jus Canonicum atten-
dit habilitatem ad Matrimonium, ne-
què in hoc puncto facit discrimen in-
ter fornicationē & concubinatum, cum
& illam, & hunc [imò hunc magis]
prohibeat *can. 4. & 9. caus. 3. q. 4.* Re-
liqui verò omnes, qui ex parentibus,
inter quos nec tempore conceptionis,
nec nativitatis, nec intermedio vali-

908 Lxx: IV. TITULUS XVII.
 dum poterat Matrimonium consistere
 propter impedimentum dirimens, adeo-
 què non ex solutis, sed aliquo impe-
 dimento ligatis, geniti sunt, de Jure
 Canonico dicuntur *Spurii*, sive dein
 sint adulterini, sacrilegi, incestuosi, ne-
 farii &c.

5 Dico 3. Naturales (juxta sensum
 Juris Canonici accepti, modò sint ta-
 les, de quorum patre constare p test)
 legimantur plenè pro utroquè foro
 per subsequens Matrimonium, tam
 mediatum, quàm immediatum, vali-
 dum tamen, quod postea eorum pa-
 rentes contrahunt. * Inò & legi-
 timari possunt per Rescriptum Prin-
 cipis, vel alterius ad id potestatem ha-
 bentis. Pars 1. habetur c. 1. & 6. h. t.
 Extenditur etiam ad natos ex concu-
 bina, l. 5. 10. & 11. C. de natu. a. l. b. ibi &
 Nov. 74. pr. Sed quoad natos ex for-
 nificatione tantùm, & vulgò quæsitos,
 adeoquè spurios in sensu Juris Civilis,
 etiam observatur jus Canonicum in
 foro Civili, ita ut per Matrimonium
 legitimantur. Dixi 1. *Naturales*; nam
 spurii,

* Benedictus XIV. Constit: 113. Incipiente *Red-
 dite* §. 2. declaravit: Matrimonium subsequens le-
 gitimat prolem ante genitam, non tamen ex adul-
 terio.

spuri, juxta Juris Canonici sensum dicti, per subsequens Matrimonium non legitimantur, per c. 6. & l. 10. cit: probabilis tamen legitimari existimo illos spurios, qui nati sunt post obtentam dispensationem in impedimento, item si parentes, vel saltem unus, ignorarunt impedimentum dirimens tempore copulae, v. g. consanguinitatem suam, vel alterum complicem esse in conjugio actuali: adeoque etiam proles incestuosa & adulterina per subsequens sortè Matrimonium inter suos parentes legitimatur; scilicet ob favorem tum prolis, tum Matrimonii, rectè enim propter hanc causam attenditur tempus nativitatis, l. 11. cit: & melius dicitur, incestum & adulterium debere esse *formale*, & non merè *materiale*, ut proles incestuosa vel adulterina censeatur. Dixi 2. Legitimantur *plene*, h. e. ita restituuntur natalibus, ut consequantur omnia jura, privilegia, & habilitates, quibus gaudent legitime nati, exceptà solà Dignitate Cardinalitia, ad quam inhabiles esse voluit Sixtus V. in *Constit.* Postquam de anno 1590. item exceptis dignitatibus & officiis, à quibus per speciale statu-

statutum vel consuetudinem excluduntur. Dixi 3. *per Matrimonium subsequens*; quod nempe parentes prole jam nata contrahunt; si enim post illud primum nasceretur, per se jam esset legitima. Dixi 4. *tam mediatum, quam immediatum*; proinde nihil refert, an Titius, qui ex Bertha per fornicationem genuit filium, hanc postea ducit in uxorem brevi vel quantumcunque longo tempore, nec an prius aliam duxerit, & ea mortua primum Bertham. Dixi 5. *Validum tamen*; quia quando jura tribuunt Matrimonio vim legisandi, loquuntur de Matrimonio simpliciter, consequenter de vero & valido, non putatitio, licet bona fide contracto; nam verba, nisi jus vel ratio aliud exigat, sunt accipienda in proprio sensu: & quod nullum est, nullum producit effectum, ut habet commune brocardicum. Oppositam tamen sententiam graves tenent DD. cum Suar: & Sanch:

Obijciunt. Proles censetur legitima, quæ nascitur ex Matrimonio putatitio: ergo etiam censenda est legitimata per Matrimonium putatitium; quia ratio, quæ pugnat pro legitimitate, etiam

exclu-
nium sub-
s prole
post il-
am esset
n, quam
an Ti-
nicatio-
ea ducat
curque
s aliam
m Ber-
ia quan-
vim le-
rimonio
vero &
na fide
s vel re-
enda in
um est,
e habet
positam
nt DD.

legima,
putati-
gitima-
m; quia
imitate,
etiam

QUI FILII SINT LEGITIMI. 911

etiam pugnat pro legitimatone, ni-
mirum favor prolis: sicut ergo in pri-
ori casu Jus fingit & retrahit Ma-
trimonium verum ad tempus conce-
ptionis prolis propter bonam fidem
contractuum in favorem prolis, ita
& in posteriori rectè censetur retro-
trahi fictione Juris propter bonam fi-
dem in favorem prolis. R. *N. cons:*
quia illud prius est clarè expressum
in Jure, non posterius: & si hoc po-
sterius admitteretur, duplex daretur
fictio, una, quâ fingitur, Matrimonium
subsequens esse validum, altera, quâ
fingeretur, illud antecessisse cōceptionē
vel nativitatem prolis: sed de Jure non da-
tur fictio fictionis; & nulla fictio asseri
debet sine claro textu Juris: atqui ex
nullo textu apparet, quòd Jus fingat
Matrimonium putativum quò deberet pro-
les legitimari, esse validum, sicut ta-
men fingit, Matrimonium bona fide
contractum, ex quo per copulam li-
citam generatur & pro legitima ha-
betur proles, valere: unde & dispar
est ratio; nam in posteriori casu pro-
les supponitur per copulam formaliter
illicitam esse concepta & nata.

Pars 2. constat inde, quòd proles e-
tiam

tiam spuriae per Rescriptum legitimari possint, consequenter & à fortiori naturales: quia, cui majus concessum est, etiam minus in eodem genere concessum esse concessum. *c. 27 de Decretis*. Et quis neget naturalibus liberis, quod spuris, quos jura magis averfantur, indulgetur? Deinde legitimatio per sublequens matrimonium est remedium ordinarium, quod prae extraordinario & subsidario, quale est legitimatio per Rescriptum, adhibere oportet, *Nov. 74. c. 1. Nov. 89. c. 9*. Unde, in supplicatione pro legitimatione per Rescriptum exprimi debet, an per subsequens Matrimonium legitimatio fieri possit, vel non. Covarruv: *de Matrim. p. 2. c. 8. §. 9.*

6. Si enim possit, non facile obtinetur per Rescriptum Principis legitimatio. Quod autem legitimatio per Rescriptum non sit tam plena, & in ordine ad omnes effectus, sicut legitimatio per subsequens Matrimonium, patet ex eo, qui sic legitimantes vel non possunt, vel non solent legitimare quoad omnes effectus, uti clarescet ex dicendis. Quare

- 6 Dico 4. Quamvis Princeps Summus, & qui ab eo ad id potestatem accie-

legitima-
 à fortiori
 concessum
 enere cen-
 de Decim
 peris, quod
 antur, in-
 per subse-
 ordinariis
 subsidiario
 escriptum
 c. 1. Nov
 one prole
 exprimi
 Matrimo-
 , vel non
 8. §. 9. n.
 obtinetur
 legitimatio-
 er Rescri-
 in ordine
 legitimatio-
 um, patet
 s vel non
 legitimare
 arefcet ex
 eps Sum-
 potestatem
 acce-

QUI FILII SINT LEGITIMI. 913

acceperunt, legitimare possit. 2. Etiam
 spurios & ex damnato coitu ortos. 3.
 Non tamen, nisi sibi subditos, & res-
 pectu rerum sibi subditarum. 4. Ac
 prævia supplicatione patris, vel instan-
 tiâ illegitimi. 5. Et accedente, saltem
 ordinariè, consensu liberorum vel fra-
 trum legitimorum si adsint, & legiti-
 matio sit ad successionem. 6. Nec se-
 talis legitimatio extendit ad alios ef-
 fectus, quàm quos exprimit legiti-
 mans, & quos tribuendi potestatem
 habet; nam Princeps Sæcularis legi-
 timare non potest, nisi in ordine ad
 sæcularia, & pro foro Civili, v. g. ad
 successionem hæreditariam, ad opifi-
 cia, officia, & dignitates sæculares, ad
 consequendam nobilitatem & famili-
 am patris: Ecclesiasticus autem so-
 lum ad spiritualia, & pro foro Cano-
 nico, v. g. ad Ordines, Officia, Be-
 neficia, & Dignitates Ecclesiasticas,
 saltem regulariter & directè. Ita DD.
 communiter ex c. 13. h. t. l. 3. ff. de na-
 tal. r. sit: Nov. 74. c. 1. & 2. Nov: 89. c.
 9. 10. & 11. & ex ratione, quia talis le-
 gitimatio est actus jurisdictionis vo-
 luntariæ. Ex quib9 apparet, legitimati-
 onem per subsequens Matrimonium in
 mul-

multis differre à legitimatione per Rescriptum Principis, cum in illa non alia requiratur conditio, quàm ut inter parentes subsequatur Matrimonium validum, eaque sit longe plenior & universalior, extendens se ad omnes effectus, tam Civiles quàm Canonicos. Cæterùm quamvis de Jure Communi potestas legitimandi per Rescriptum competat soli Principi supremo, Superiorem pro suo foro non recognoscenti, licet & ipse non in plus legitimare censeatur, quàm exprimat, maximè in ordine ad successionem in præsentia liberorum vel fratrum legitimorum, non obstante, quòd spectata plenitudine potestatis absolute possit; ordinariè tamen non solet (quare & hæc circumstantia in petitione exprimi debet, uti & qualitas illegitimitatis) de consuetudinè tamen competit etiam Electoribus, Principibus, & Statibus Imperii, at non nisi pro suis territoriis; idem concedi solet & aliis in foro Civili, qui vocari solent *Comites Palatini* (quòmodo nostræ Facultati Juridicæ Ingolstadiensi concessit Ferdinandus II.) at limitate tantùm, v. g. ad officia, &

officia

Q
officia
filios
nobilit
vel ali
rum &
privile
pa inc
Legat
Proto
Qua
quam
rium
effectu
sionen
spond
mus
nati
alter,
est M
pter
cons
regula
pter
men
do ca
ligion
in int
clitare
illegit

Qui FILII SINT LEGITIMI. 915

officia minora, non verò legitimandi filios Nobilium & ad consequendam nobilitatem, ad successionem in feudis, vel aliis bonis in præsentia legitimorum &c. proin inspicendus est tenor privilegii. In foro autem Canonico Papa indeulget privilegium legitimandi Legatis Apostol. & quandoque etiam Proto-Notariis.

Quæres, an Summus Pontifex nunquam legitime extra suum territorium temporale valeat in ordine ad effectus temporales, v. g. ad successionem hæreditariam? Antequam respondeam, distinguo duos casus, primus est, si inter parentes illegitime nati nunquam coaluit Matrimonium: alter, si inter parentes contractum est Matrimonium, at invalidum propter impedimentum Juris Ecclesiæ v. g. consanguinitatis. Jam R. ad 1. casum, regulariter & directè non potest propter defectum jurisdictionis; potest tamen extraordinarie & indirectè, quando causa valde ardua, periculum Religionis Catholicæ concernens, v. g. si in integro regno vel provincia periclitaretur Religio, nisi filius Principis illegitimus habilitaretur ad successio-

nem

nam in tali provincia. Catholici DD. communiter tum propter textum in *c. 13. h. t. v. verum etiam*, tum propter generalem potestatem Pontifici à Christi datā solvendi & ligandi, ac oves Christi pacendi in ordine ad salutem eternam, *Matth. 16. & Jo. 21. R. ad 2.* conclusum: si velit Pontifex dispensare in rite dice Matrimonii, ut loquuntur, idque exprimat, tollendo nimirum retro impedimentum dirimens, h. e. non solum pro *nunc*, seu pro tempore, quod dispensat in impedimento, sed etiam pro tempore, quò Matrimonium fuit contractum, ita ut fictione Juris declaretur nullum tempore contracti Matrimonii adfuisse impedimentum, omnino potest. Ita passim Catholici cum Sanchez de Matrim: l. 8. d. 7. & Roma Romana in recent. p. 2. decis. 287. & p. 17. dec. 377. n. 56. sqq. contra Nav. & Perez: Probatur: illegitimitas prolis pro utroque foro descendit ex illegitimitate Matrimonii: sed in potestate Pontificis est legitimare Matrimonium, seu reddere validum, ubi solum adest impedimentum Juris Ecclesiastici, & quidem etiam retro, ut fictione Juris censeatur initio contractum sine

holici DD.
textum
in propter
fficia Chri-
oves Chri-
tem aete-
ad 2. ca-
nsare in ri-
ur, idque
retroim-
e. non so-
re, quod
etiam pro
fuit con-
s declaret.
Matrimo-
omnino
cum San-
& Ro-
cis. 287. &
ntra Nav-
nitas pro-
dit ex ille-
n potesta-
Matrimo-
ubi solum
Ecclesi-
ut fieri
contractum
sine

QUI FILII SINT LEGITIMI. 917
sine tali impedimento, ut patet ex
Clem: un: de Immunit. Eccles. item ex
communi regula, quod id à Jure fingi
possit, quod potest vel potuit esse,
Ba: b: & Tabor: in locis commu: l. 6.
c. 13. axiom: 2. limit: 3. & axiom: 5. in
f. quò casu idem operatur sicut c, quod
operatur veritas axiom: 5. cit: ergo
Pontifex potest ad effectus utriusque
fori, etiam Civilis, saltem indirectè, le-
gumare, si dispensare velit in radice
Matrimonii, idque satis exprimat; quod
facere censetur, si prolem declarat legiti-
mam ex tunc: vel dicat, habeatur legiti-
ma ex tunc. vel, ut aliqui volunt, si
sciens, prolem ex Matrimonio invali-
do susceptam esse, dispenset, ut pa-
rentes in eo permanere possint. Con-
firmatur: sicut Pontifex, constituendo
impedimentum dirimens, efficere po-
test indirectè, ut proles, ex tali Ma-
trimonio nata, sit etiam illegitima
quoad temporalia, ita & contrarium
efficere poterit tollendo impedinen-
tum, & dispensationem retrahendo, ut
proles sit legitima etiam quoad tem-
poralia, Sanch. d. 7. cit. n. r. cum Molina.
Obijc: 1. Factum infectum fieri ne- 8
quit: ergo, si Matrimonium ab initio
fuit

fuit nullum & invalidum, Papa dispensando nequit contrarium efficere. 2. Papa non potest prolem ex fornicatione natam, quando nec invalidum præcessit Matrimonium, legitimare ad effectus civiles: ergo neque, quando præcessit Matrimonium invalidum, quia nullum præcise Matrimonium, & invalidum, varia sunt. 3. Teste Navar. *conf: 2. h. t.* Gregorius XIII. respondit, se non posse dispensare in radice Matrimonii. R. ad 1. quod probaret matrimonium nempe prolem, semel illegitimè natam, nec per subsequens Matrimonium legitimari, quod est contra clarum textum in *c. 6. h. t.* & contra omnes. *dist: ant:* factum non potest fieri infectum physicè & in veritate. *C. ant:* moraliter & fictione Juris. *N. ant: & conf:* nam hoc posterius fieri posse, constat etiam ex Jure Civili. 5. *Inst: quib: mod: jus pat. solv. l. 12. §. l. 16. ff. de coactio: & postlim: revoc.* Ad 2. *N. conf. & parit:* In priori casu ubi nullum præcessit Matrimonium, nihil datur, circa quod posset exercere suam jurisdictionem Papa, & in re sibi non subjecta disponderet tribuendo effectum à solo Jure Civili dependentem.

adeo-

ea dispen-
ficere. 2.
ornicatio-
lum præ-
re ad ef-
quando
validum,
onium, &
ste Nav:
espondit,
dice Ma-
paret ni-
femel
bsequens
d est con-
t. & con-
on potest
veritate.
Juris. A.
ius fieri
Civili, §
l. 12. §
m: rever-
ori casu,
monium,
et exer-
, & in re
ribuendo
endentis,
adeo-

QUI FILII SINT LEGITIMI 919
adeoque ad ff. Etum civilium legitima-
ret directè, quod ipsi nullo jure est
concessum, atque ideo *n. proced.* ne-
g. unus Pontifici potestatem legiti-
mandi ad effectus civiles directè &
ordinariè. At in posteriori exercet ju-
risdicti nem circa Matrimonium suæ
jurisdictioni subij. Etum, & circa legem
propriam, quæ statuit in p. dimento
dirimens, ill. in revocando, quoad per-
sonas invalidè contrahentes, retro &
pro tempore initi Matrimonii: qua le-
ge & imp. dimento retro sublati ces-
sat illegitimitas etiam pro foro Civi-
li. Ad 3. Ego in mea editione non
reperi hoc Navarri testimonium: si da-
licubi habeat. N. var: non de pot. statis
Pontificæ, sed de sufficientis causæ de-
fectu intelligendum est.
Dico 5. Iudex competens in causa
natalium & legitimitatis est Ecclesia-
sticus privativè, sive de in principali-
ter sive incidenter ea deducatur in
Judicium Communis & certa ex c. 5.
& 7. h. t. quia decisio dependet à va-
lore vero vel putativo Matrimonii,
quod est unum ex 7. Sacramentis, ad-
eoque causa spiritualis,

TITULUS XVIII.

Qui Matrimonium accusare
possunt, vel contra illud te-
stificari.

SUMMARIUM

1. 2. Quinam, & quo ordine, accusare
impugnare possint Matrimonium?
3. Conjugibus Impedimentum allegantibus
an credendum?
4. Quis sit Judex in causis Matrimonii &
annexis?

1. **A**ccusare non sumitur hic strictè pro
accusatione criminali, sed pro impe-
gnare, quod fieri potest 1. ad impedi-
dum Matrimonium necdum contra-
ctum, quod omnibus permissum, imò
præceptum est, qui norunt aliquod im-
pedimentum inter contrahere volen-
tes: de quo tamen hic non agitur. 2.
Ad semel contractum rursus dissolven-
dum vel quoad ipsum vinculum.

Vel

Qui MATRIM: ACCUSARE &c. 921
Vel quoad thorum & cohabitationem.

Dico 1. In ordine ad dissolvendum ²
Matrimonium totaliter & quoad vin-
culum accusare (& contra illud te-
stificari) regulariter possunt omnes
non iudi, & etæ fidei; sine ulla præfina-
tione temporis, servato tamen aliquo
ordine. 2. Nisi impediatur, propter
quod impugnatur Matrimonium, sit
impotentia, v l defectus consensûs u-
nius; tunc enim ad sol. s pertinet con-
juges. Pars 1. sumitur ex c. 3. *G. fin. h.*
t. De iure Codicis omnes quidem ex-
tranei, & non consanguinei, ab accu-
sando videntur arceri, l. 30. *C. ad L.*
Jul: de adult: non tamen de iure Cano-
nico in cit: cc. Dixi 1. quoad vinculum; nam
in ordine ad divortium quoad thorum
& mensam solus conjux, & quidem in-
nocens, per c. 4. *de adult:* & c. 5. *de*
procurat: Dixi 2. *testificari*; modò non
sint absentes, & testimonium ferre
(vel accusare) non per litteras velint,
c. 2. *h. t.* Dixi 3. *regulariter*: qui enim
tempore denuntiationum Matrimonio
præmissarum tacuit, non admittitur
ad accusandum per se ipsum, c. *fin. cit:*
nisi probet, se tunc ignorasse impedi-
mentum, & dolò non agere. Dixi 3. Si-

ne ulla præsumptione temporis; adeoque et an post 30. vel 40. annos, cum agatur de vitando peccato: quâ de causa nec sententia pro vel contra valorem Matrimonii lata unquam transit in rem judicatam. Dixi 4. Servato tamen aliquo ordine; nam post maritum præ cæteris admittendi sunt parentes conjugum, tum præxiores consanguinei, præsertim si objiciatur impotentium consanguinitas vel affinitatis &c. c. 3. cit. quia præ cæteris majorem consensum habere notitiam, & ipsorum interest magis quand. que. Pars 2. fundatur in c. 4. & 5. de frigid: ubi permittitur conjugibus impotentiam habentibus cohabitare instar fratris & sororis, si velint: tem in c. 4. h. t. 2. & sine de conjug: servor; & in hac ratione, quia illi, qui prius debitum consensum ratione erroris, metûs, simulationis non posuit, integrum manet de novo consentire, si que favori, vel actioni renunciare: si igitur impedimentum sit tale, quod solum favorem respiciat conjugum, his solis permittitur merito impugnare Matrimonium, nisi forsan ex metu reclamare non audeant ipsi.

3 Quæres, an in Judicio credendum sit conju-

adeoque
cū a-
de causa
valorem
it in rem
en aliquo
e cæteris
njugum,
ei, præ-
um con-
e. 3. cit.
enseatur
interest
datur in
mititur
antibus
roris, si
e conjugi
illi, qui
one er-
posuit,
sentire,
antiare:
e, quod
um, his
ugnare
etu re-
dum sit
onju-

Qui MATR. ACCUSARE &c. 923
conjugibus, si unus vel ut-rque asse-
rat, seu confiteatur, inter se dari im-
pedimentum dirimens, v. l. non dari?
R. Si petant Matrimonium d. si. lvi. &
aliò modò non præbent impedimen-
tum, non est ipsis credendum propter
periculum collusionis, c. 5. de eo, qui co-
gnovit. Si vero non petant d. si. lxxiij.
nem, sed dispensationem in impedi-
mento, oportet ipsis credi.

Dico 2. in Causis Matrimonii, eique 4
connexis, nempe Sponsalibus, impedi-
entis, conjugum juribus & obligati-
onibus siue principaliter siue inciden-
ter in Judicium deducantur, Judex
competens est Ecclesiasticus privati-
vò, nimirum Episcopus, ejus Vicarius
vel Generalis vel Specialis, Capitu-
lum Sede vacante, Trid: s. 24. can:
12 de Sacram. Ec. c. 20. de rescript. sess. junct.
Clem: 2. de Judici: c. 1. de frigid: c. 11. Et
14. de Majorit: Sed Oblic: Causa d. tis,
alimentorum, hæreditariæ successi-
onis, est causa Matrimonio connexa, &
tamen pertinet ad forum sæculare; er-
go & Sponsalia, Matrimonii impedi-
menta &c. R. N. conf: Et parit: quia il-
læ causæ manent merè temporales, li-
cèt aliquò modò, extrinsecè, vel per

ac. idēs respiciant Matrimonii: eēcō
Sponsalia, impementa &c. respiciunt
Matrimonia in per se, & intrinsecē.

TITULUS XIX.

De Divortiis.

SUMMARIUM.

1. Divortium quid, & quotuplex?
2. 3. Matrimonium Christianum consummatum est indissolubile quoad vinculum.
4. 5. Ratum vero solvi potest non solum Professionem Religiosam, sed etiam dispensationem Pontificis.
6. Nulliter contrahendum debet dissolvi, & quomodo?
7. 8. Divortium perpetuum quoad thorum & cohabitationem manente vinculo, tui propter adulterium potest, quando quomodo?
9. Divortium vero temporale etiam ob alias causas.
10. A quo ex conjugibus separatis alendi sint liberi?

on. iſt. è cõ m
re. reſpicim
intrinſecõ.

is.

U M.

ex?

rum conſum
oad vinculu
non ſolum
ſed etiam

t diſſolvi, &

quoad thorum
vinculo, inſi
eſt; quando,

etiam ob alic

paratis alio

Divor-

Divortium eſt legitima mariti & uxoris ſeparatio. Si hæc fiat quoad vinculum Matrimoniale, vocatur *diſſolutio*: ſi præciſè quoad thorum & menſam, vel quoad cohabitacionem, dicitur *divortium ſpecificò*, aliudque eſt *perpetuum*, & aliud *temporale*.

Dico I. Matrimonium Chriſtianorum ² ſemel validè contractum, & conſummatum (nempe per copulam carnalem perfectam) in novo Teſtamento eſt indiſſolubile quoad vinculum, licèt unus conjugum commiſerit adulterium, adeoque per ſolam mortem diſſolvi potest. Eſt de fide ex Trid: 24. can: 5. 7. de Sacr. Matr. & textibus Scripturæ Sacræ: Omnis, qui dimittit uxorem ſuam, & alteram ducit, mæchatur; & qui amiſſam à viro ducit, mæchatur, Luc: 16. v. 18. Similia habentur Marc: 10. Matth: 19. v. 6. & 9. Item 1. Cor: 7. v. 10. 11. quos textus Eccleſia intelligendos declarat de Matrimonio conſummato. Accedit, quod juxta c. 5. Eph: & communem interpretationem Matrimonium conſummatum ſignificet conjunctionem Chriſti cum Eccleſia per aſſumptionem carnis humanæ, quæ conjunctio eſt indiſſolubilis; & quod Chriſtus

926 LIB. IV. TITULUS XVIII.
 sus in novo Testamento sustulerit *se-*
belum repudii, seu licentiam repudian-
 di uxorem propter adulterium, cum
 Judæis concessam, *Matth 5. v. 32. &c.*
19. v. 8. 9. Promissibile est, et le
 Matrimonium in novo Testamento pro
 omni casu esse sicut jure Divino (si non
 naturæ) insolubile quoad vinculum, con-
 sistentem nulla auctoritate humana citi-
 am Pontificia, dissolvi posse. Extendit
 se assertio non solum ad Matrimonia
 Hæreticorum, qui sunt Christiani, sed
 etiam infidelium, seu non baptizato-
 rum, excepto unico casu, quo unus
 infidelium, se convertit ad Fidei Ca-
 thelicam, alter autem ei cohabitare non
 vult, vel non sine injuria Creatoris
 ut habet communis interpretatio tex-
 tus S. Pauli in *1. Cor. 7. v. 15.*

- 2 *Objic:* 1. Et principaliter: Christus
Matth. 5. dixit: Omnis, qui dimiserit ux-
 orem suam, excepta fornicationis causa, et
 eam iterum, & qui dimissam duxerit adulter
 iterum. Idem repitit *Matth. 19.* inquit: qui-
 cunque dimiserit uxorem suam, nisi ob for-
 nicationem, & aliam duxerit, mœchatur.
 ergo à contrario, qui ob causam forni-
 cationis, seu adulterii, dimittit uxorem,
 & aliam ducit, vel dimissam ducit, non

adul-

stulerit si
repudian-
tium, olim
y. 32. &c.
e est, tale
mento pro
no (si non
neculū, con-
māna eti-
Extende
Matrimonii
stiani, seu
baptizate-
quo unus
idem Ca-
bitare non
Creatoris
tatio tex-
5.

Christus
serit, ux-
causa, fact
adulterat-
iens: qui-
si ob for-
nicatur.
am forni-
uxerem,
lucit, non
adul-

adulterat, non nuceh tur: ergo M. tri-
n onum dissolvitur propter fornicatio-
nem uxoris quoad vinculum; quia
Pharisei interrogabant Christum de
convinceda dissolutione Matrimonii.
Hic dicitur textus valde argenti Here-
tici. 2. In l. 1. 2. & c. ff. de divort. &
l. 8. C. de repuz: passim permittitur dis-
solutio Matrimonii quoad vinculum
vel mutuo consensu vel per libellum
repudii, ex variis causis atque: ergo 3.
Hæretici intendunt contra here Ma-
triam cum non in ratione Sacramen-
ti, sed tantum in ratione contractus Ci-
vils, adeoque solubilitate juxta suæ Se-
ctæ principia, & meremur Icis; atque
ideo passim permittunt dissolvi Ma-
trimonia & quidem non solum propter
fornicationem, sed etiam propter ab-
sentiam, & inobedientiam conjugis in
reddendo debito conjugii, aut propter
mutatorem Religionis &c. ergo. By-
ad 1. Verba Christi accipiunt explica-
tione in tantum ex verbis recitatis Luc:
16. & Marc: 10. ubi sine ulla excepti-
one fornicationis prohibetur dimissio
uxoris ita, ut alia, vel dimissa ab alio
duci non possit validè, consequenter
dissolutio quoad vinculum prohibetur:
tum

tum ex 1. Cor: 7. ubi S. Paulus ait: *iii, qui Matrimonio iuncti sunt, præcipio non ego, sed Dominus, uxorem à viro non discedere* (En! absolutè loquitur) quòd si discesserit (nempe ex iusta causa adulterii à viro commissi, propter quam licèt instituere divortium quoad thorem) manere innuptam, aut viro suo reconciliari: ergo nec propter causam fornicationis licèt aliud inire Matrimonium: tum ex universalì Ecclesiæ & SS. PP. interpretatione: tum ex ipso ordine verborum observato à Christo; non enim post verba: *qui dimiserit uxorem propter fornicationem, vel ex causa fornicationis, posuit verbum adulterat, mœchatur, sed post verba, dimissam duxerit: ergo indicavit, licere propter fornicationem dimittere uxorem, scilicet quoad thorum, at non aliam duce, aut dimissam ducere sine adulterio, consequenter manere adhuc vinculum Matrimonile; aliàs enim dicens aliam non adulteraret, non mœcharetur. Imò Matth: 5. & 19. Christus clarè sustulit libellum repudii, Judæis permissum propter duritiam cordis eorum, ab initio enim non erat sic, addens verba: dictum est antiquis: quicumque diserit uxorem suam,*

det

det ei libellum repudii. Ego autem dico vobis: quia omnis, qui dimiserit uxorem &c. Ergo Christus aliud ordinavit, quàm Moys. s. & reduxit Matrimonium ad statum primævum, ubi à Deo ita institutum est, ut, quod Deus conjunxit, homo non separet. Iudei, duo interrogabant Christum: unum, an licet dimittere uxorem, alterum, an propter quancunque causam, intelligendo de omni causa dissolutione? Respondit Christus ad utrumque, concedendo dissolutionem propter unicam causam fornicationis, at negando licentiam ducendi aliam, & sic permisit divortium quoad thorum, at non dissolutionem omnimodam Matrimonii seu quoad viculum. Ad 2. Jus Civile in materia spirituali, qualis est Matrimonium, postquam à Christo elevatum est ad rationem Sacramenti, nihil potuit disponere. Dein Jus recentius in Nov. 117 c. 8. videtur corripuisse antiquas Leges, & solum propter causas ibi expressas indulgere conjugem domo expellere, adeoque se per rationem quoad thorum, & lucrari d. tem, vel donationem propter nuptias concedere. Ad 3. Hæretici, nisi explicitè & propius malitiosè velint con-

contrahere Matrimonium aliter, quàm Christus instituit, quod non est præsumendum, censetur contrahere Matrimonium eodem modo, quo Christus contrahi voluit, adeoque in ratione Sacramenti & insolubilitati: quæ intentio generalis prævalet erroneæ per-
 fvasioni, quâ putant, Matrimonium non esse Sacramentum, & esse solu-
 bile. Dein Matrimonium non est in solu-
 bile ratione Sacramenti, alias Matrimo-
 nium Ratum esset insolubile, sed ratione
 significationis ipsi inditæ à Christo
Eph. 5. quia significat indissolubilem
 conjunctionem Christi cum Ecclesia.

¶ Dico 2. Matrimonium Ratum, seu va-
 lidè quidem contractum, at per copu-
 lam carnalem non consummatum, eti-
 am quoad vinculum dissolvi potest per
 Professionem Religiosam unius conju-
 gum, ita ut alter aliud valiadè & licetè
 ineat. 2. Idè longè probabilis etiam
 per dispensationem Pontificis. pars 1.
 iterum est de fide, definita in Conc. Trid:
s. 24. can. 6. de Sacram. Matr. & jam ante
 declarata *c. 2. & 7. de convers. conjug.*
 Pars 2. quam sustinent Canonistæ ferè
 omnes, excepto Pontio & P. Reissen-
 siuel *b. t. n. 3. in d.* Theologi recentiores
 passi

passi
 i. sol
 vitu
 & d
 test
 vim
 oqu
 ges
 suan
 Pon
 pote
 ligio
 mon
 co e
 l. r.
 Dei
 nam
 Pon
 Gre
 Eug
 Pius
 und
 cate
 segg
 X.
 XI.
 tific
 pro
 vid

passim contra plerosque antiquos, *prob.*
 1. solis è sic: Professione Religiosa dissol-
 vitur Matrimonii Rati vinculum: ergo
 & dispensatione Pontificis dissolvi po-
 test, tum quia Professio Religiosa hanc
 vim obtinet ex Jure Ecclesiastico, ade-
 oque auctoritate Pontificis, à quo Le-
 ges Ecclesiasticæ & definitiones totam
 suam vim consequuntur, tum quia
 Pontifex per dispensationem tollere
 potest vinculum ipsius Professionis Re-
 ligiæ: ergo etiam vinculum Matri-
 monii Rati, juxta notum axioma: *si vin-
 to vincentem te, multò magis vinco te. arg.*
l. 14. ff. de divers: & tempor: præscript.
 Dein *prob.* 2. ab actu ad potentiam;
 nam actu jam sæpùs dispensant
 Pontifices in Matrimonio Rato, uti
 Gregor: VII. Adrian: IV. Martin: V.
 Eugen: IV. Paul. III. Jul. III. Pius IV.
 Pius V. Gregor. XIII. qui uno die
 undecies dispensasse refertur à Cleri-
 cato de Sacram: Maorim: *decis: 15. n. 27.*
seqq. Cler: VII. Paul: V. Urb: VIII Innoc:
X. & novissimè anno 1720. Clemens
XI. asserere autem tot & tantos Pon-
tifices in re tanti momenti errasse,
prorsus temerarium & periculosum esse
videtur.

Objic:

932 LIB. IV. TITULUS XIV.

5 *Obij: 1. Matrimonium Ratum jure Naturali, vel saltem Divino, est contractus insolubilis: ergo nihil in eo potest auctoritas humana, quod Deus conjunxit, homo non seperet. Matth: 19. 2. Matrimonium Ratum non differt substantialiter à consummato, nam nuptias non concubitus, sed consensus facit, l. 30. §. de R. J. Sed in consummato dispensare nequit Papa: ergo. 3. Innoc. III. in c. 14. de conversi conjug: dicit Matrimonium de presenti contractum v. ventibus personis in nullo casu posse absolvi nisi forte secus fieret ex revelatione Divina. 4. Innoc: VIII. & Adrian: VI. ingenuè fassì sunt, se dispensare non posse: ergo. R. Retorquendo in primis hæc omnia in Professione Religiosa, & actuali tot Pontifici dispensatione. In formula ad 1. dist. ant. Est insolubilis jure Naturali, aut saltem Divino, conditionato tantum, nisi nempe Deus, in cujus dominio sunt corpora humana, & eorū jura quaerita, dederit Pontifici, quā suo in terris Vicario potestatem dissolvendi. C. ant: absolute, N. ant: Ad 2. N. con: & parit: nam absoluta indissolubilitas Matrimonii consummati fundatur in significatione conjunctionis Christi cum eccle-*

eleſia, vel unionis hypſtaticæ cum natura humana, quæ conjunctio eſt inſolubilis: è contra conjunctio Chriſti cum anima ſideli per gratiam & charitatem, quàm conjunctionem ſignificat Matrimonium Ratum, eſt ſolubilis, videlicet per peccatum mortale. Ad 3. Innoc. III. id ibi non dicit aſſertivè, ſed per modum rationis dubitandi, præmittens, *etſi poſſit videri*; quâ tamen nihil motus ipſemet ſtatuit Profeſſione Religioſa, adeoque in aliquo caſu ſine ſpeciali revelatione Dei, poſſe diſſolvi Matrimonium Ratum. Vel dic, Pontificem inſinuare duntaxat voluiſſe, quod per mutuû conjugû diſſeſû diſſolvi nequeat. Ad 4. ſaſſi ſunt, ſe diſpensare nō poſſe ob defectû cauſæ, quæ ipſis non videbatur ſufficiens, *tranſeat*, [necdum enim ſatis probata eſt hæc conſeſſio] ob defectum poteſtatis, *N. ant: Et conſeſſio*.

Hucusque locuti ſumus de Matrimo-
 nio valido; ſi enim invalidè eſſet
 contractum, ſive Ratum ſive Conſum-
 matum, neceſſariò deberet fieri diſſo-
 lutio, vel ſepararatio conjugum [ſi nol-
 lent impetrata diſpenſatione illud re-
 ſtaurare, vel cohabitare inſtar fratris &
 ſororis] quam tamen publicè &

ſine

sine auctoritate iudicis. Et si sit probato plenè impedimento nulli tate clarantis, facere prohibetur conjuges, licet, postquam impedimentum ipsis innotuit, occultè teneant à thoro separationem institutè.

7

Dico 3. Divortium, idquod perpetuum [manente vinculo Matrimonii] ita aliud contrahi non potest, regulariter instituere licet conjugum innocentium propter alterius, viri aut familiæ, ut ut vitæ vel reconciliationem petentis, communicationem seu adulterium, hoc est, propter copulam carnalem perfectam cum alio aut alia habitam, satisque cognitam. Ita omnes tum ex Jure Naturali, quod non adstringit innocentem alteri, si non violanti; & fœdus, quo conjuges debent esse duo in carne una, Gen: 2. rumpenti, tum ex Divino Christi Domini Matth: 5. & 19. tum ex Ecclesiastico, c. 4. 5. 8. h. t. Dixi 1. instituere, nempe propria auctoritate, si tamen publicè vellet divertere, vel nocentem domum expellere, deberet adulterium esse notorium publicè, vel, si esset occultum, coram Iudice Ecclesiastico probari, & divortium peti, c. 4. h. t. c. 9. de Sponsalibus. Dixi 2. Innocenti: nam pars adulteri

rea non potest divertere, si toleretur, im, licet dimissa sit, semper tenetur redire ad consortium Matrimoniale, quandoque innocens patiērit. Dixi 3. *Satis cognitam*, h. e. saltem moraliter certam, vel publicè, vel privatim, vel per legitimam probationem in Judicio: ad quam probationem vel certitudinem efficiendam, cum adulteria perpetrari soleant in occulto, atque ideo difficilis sint probationis, sufficiunt præsumptiones violentæ, in indicis delicto valde vicinis & ordinariè conjunctis fundatæ, ut si uxor, aliàs suspecta, deprehendatur sola cum solo, de nocte, & in loco ad peccandum apto. Imò notant DD. in c. 12. de præsumpt. cum Covarruv. & Farinac. Prax. Crim. de delict. carn. quod oscula, tactus impudici &c. quamvis se solis non æquiparentur adulterio ad divortium sufficiens, in quibusdam tamen circumstantiis possint fundare violentam præsumptionem adulterii, & sufficere, si non ad condemnationem criminalem, saltem ad divortium. Dixi 4. *Regulariter*, nam nec non adulterium semper conceditur divortium, uti 1. si adulterium non fuit formale, h. e. non scienter vel non li-

Minn

bere

rea

bonè commissum, ut si maritus cum a-
 lia, quam bona fide credebat suam esse
 conjugem, concubuit: si uxor iustis
 causis putavit, maritum suum jam esse
 demortuum, & alteri nupsit: si per vi-
 olentiam fuit oppressa &c. an verò
 hoc etiam procedat, si per metum gra-
 vim fuit adacta, disputatur: mihi spe-
 citato rigore probabilior videtur affir-
 mative; quia talis metus non tollit pec-
 catum coram Deo, ac insuper jus di-
 verrendi, utpote non solum jure Ec-
 clesiastico, à quo observando excusare
 posset metus, sed etiam Jure Divino
 & Naturali est concessum: rectè tamen
 ex charitate non dimittitur uxor talis
 metum passa. 2. Si adulterium & illata in-
 de injuria ab innocente adulterii confesso-
 re fuit remissa vel expressè, vel tacitè,
 petendo aut reddendo debitum conjugale,
 amplexando, osculando, aut aliis
 familiaritatis vel amoris signa specialiter
 exhibendo, v. g. per jocos, lusum &c.
 3. Si una pars alteri dedit causam ad-
 terii saltem indirectè, v. g. diu denegando
 debitum conjugale, consentiendo,
 vel non impediendo, cum faciliè posset
 fieri, adulterium, illud suadendo &c. 4.
 Si postea etiam prius innocens labatur

us cum a
suam esse
r justis ex
n jam esse
si per vi
au verò
etum gra
nhi spe
etur afflic
tollit pec
er jus di
jure Bo
o excusare
re Divino
ctè tamen
xor talem
& illata in
erri confes
vel tacitè
um conjur
e, aut alia
a specialia
usum & co
usam adul
diu denot
onsentient
facile poss
ndo &c. 4.
ns labatur
in a-

DE DIVORTIIS.

937

in adulterium & fornicetur apertè vel occultè, quia paria delicta mutua compensatione tolluntur, c. 4. 5. Et 6. h. t. t. fin. de adult. II quod probabilius etiam procedit, si divorcium prius per sententiam judicis fuisset factum. Covarruv. uterque Barbof. Gonzal. Clariss. P. B. k. i. ad h. t. n. 28. me citato, contra Panormit. Sanch. Guttier. & Laym. quia, sicut ip'sum adulterium & jura, ita & sententia judicis, non absolute tribuit jus divertendi, sed solum conditionatè, nisi nempe & innocens postea simile delictum committat, & pariter violet fidem conjugalem, fiatque nocens & reus.

Objic. 1. Si adulterium præbeat causam instituendi divortium perpetuum, seu per totam vitam, ita ut nunquam teneatur innocens recipere nocentem, licet supplicet, & reconciliari seriò petat, uti communissimè docent Auctores, licebit utrique conjugi mutare statum, & ingredi Religionem: sed hoc videtur falsum; cum sic ponatur impedimentum, ut ipsis nec licet unquam uti Matrimonio, & cohabitare, quod videtur repugnare Matrimonii naturæ: ergo. 2. In c. 3. de adult. habetur, quod
Mam 2. fi

si mulier dimissa egerit pœnitentiam, & voluerit ad virum suum reverti, debet iste, sed non sœpe, recipere peccatricem. ergo. 3.
 Christus solummodo viris dedit potestatem dimittendi uxores propter fornicationem, *Matth. 5. & 19.* ergo uxoribus id non licet, 4. Separatio conjugum non potest fieri p op ia auctoritate & sine iudicio Ecclesiæ, c. 3. h. t. ergo innocens non potest propria auctoritate divortium instituere, cum in propria causa sibi jus diceret. R. ad 1. Utrique non licet, sed solum innocenti, hœc ipso quod perpetuò possit nocentem excludere à thoro, ut plerique docent, & meritò, Nocenti verò, quia semper paratus esse debet ad revertendum, si exigatur, non licet ponere impedimentum, quando u sp. s. suffragetur reconciliationis, aut non impetrat licentiam ab innocente mutandi statum. Ad 2. Per illud debet non intelligitur debetum necessitatis, sed honestatis, vel, si uxor certo incontinentie periculo exponatur, & viro per reconciliationem nullum imminet grave incommodum, etiam charitatis. Ad 3. Christus fuit solum interrogatus de viris; cum verò eadem ratio violatæ

am, & vo-
et iste, sed
ergo. 3.
edit pote-
propter for-
ergo ux-
tio conju-
ia aucto-
e, c. 3. h.
t propria
ere, cum
ret. R. ad
um inno-
ud possit
ut pleri-
enti verò,
et ad re-
licet po-
a sp. s. su-
en imper-
mutandi
t non in-
sed hont-
ntinentie
er recon-
grave in-
Ad 3.
tus de vi-
iolatæ fi-
dei

DE DIVORTIIS.

939

dei conjugalis pugnet pro sæminis, e-
tiam his licet se separare à viris quoad
thorum, quod etiam satis expressit S.
Paulus 1. Cor. 7. & c. 2. 4. 5. h. t. at-
que DD. omnes agnoscunt. Ad 4 Di-
stingvitur inter separationem quoad
vinculum propter impedimentum diri-
mens, de quo loquitur c. 3 cit. & hæc
necessariò sit auctoritate Jud cis Eccle-
siasticis atque inter separationem quo-
ad thorum, quam pro foro interno licet
propria auctoritate instituere, imò &
pro externo, si adulterium est publi-
cè notorium, c. 4. h. t. & c. 9. de Sponsal.

Dico 4. Divortium temporal., nemi-
rum quoadin durat causa, quoad tho-
rum & cohabitationem licet instituere
innocenti ex sequentibus causis. 1. Ob
adulterium spirituale, seu lapsum uni-
us in hæresim, vel apostasiam à tota
fide Christiana, c. 6. & 7. h. t. 2. Ob peri-
culum animæ, can. 5. caus. 28. q. 1. & c.
2. h. t. ut si unus conjugum compartem
vehementer instiget ad grave pecca-
tum v. g. sodomiam, opostasiam, vene-
ficium, furtum &c. non tamen, si con-
jux sit quidem sceleratus, compartem
tamen non incitet ad scelera. 3. Ob
periculum vitæ, vel corporis, ut

Minim 3.

si u-

si unus fruatur i fidias vitæ alterius, si
 meritò timeat infectionem ex contagio-
 so alterius morbo, v. g. lepra, lue Ve-
 nerea &c. 4. Ob sævittem v. g. mariti,
 nimis crudeliter tractantis vel ver-
 berantis conjugem. per c. 8. & 13. si
 restit. spol. si periculum sit in mora, sicut
 tim propria auctoritate fugere potest
 uxor, ut nempe evadat in tempore per-
 riculum, si nempe ex circumstantiis vel
 minis haud vanè metuit immoderate
 verbera, percussione sanguinolent in-
 vulcus, vel mutilationem &c præse-
 tum si fœmina sit nobilis, debilis, aut alia
 morigera: nec tenetur redire, nisi ve-
 credatur esse placatus, aut sufficienter
 caveat de non offendendo vel lædendo
 do per fidejussores, pignora, vel solum
 tem per juramentum: si tamen pro-
 pter improbitatem viri non satis con-
 fidi possit ejus juramento, hæc cautio
 non censetur idonea, & uxor marito
 restitui non debet, uti nec, si fidejussio-
 ria, vel pignoratitia credatur non sœ-
 fectura. Et hæ cautiones adhiberi de-
 bent etiam in casu, quo uxor nondum
 fugit, querelas tamen apud judicem de-
 ponit de sævitia viri, & suo periculo.
 idque satis probat. Poterit etiam ju-
 dex

alterius, &
ex contagio-
ra, lue Ve-
v. g. mar-
tis vel ver-
8. & 13. de
in mora, sta-
gere potest
empere per
stantiis vel
moderata
violenta
&c. præfer-
tis, aut alijs
re, nisi vir
sufficienter
vel læden-
ra, vel sal-
amen pro-
satis con-
hæc cautio
xor marito
si fidejussor
non suf-
dubiter de-
or nondum
iudicem de-
o periculo
et etiam ju-
dex

dex alio fræno coercere insolentiam vi-
xi. 5. Probabiliter etiam ob valde mo-
lestam cohabitacionem, v. g. propter
perpetua jurgia, discordias, rixas, ex
unius inveterata improbitate non fa-
cile cessaturas. DD. cum Sanch. de
Matrim. l. 10. d. 18. n. 12. quia inde pe-
riculatur salus animæ & corporis. Sed
opus est auctoritate Judicis Ecclesiasti-
ci, sicut & in præcedentibus causis, ubi
in mora non est periculum, & causa
non notoria, scilicet ad evitandum scan-
dalum. *Offic.* Christus Matth. 7. & 19.
propter istam fornicationem, seu car-
nale adulterium, permittit divortium.
Idem videtur statuere, can. 22. caus. 32.
q. 5. ergo propter alias causas non est
licitum. R. Christus & can. cit. loquun-
tur solum de divortio perpetuo: per
hoc autem non excluduntur divortia
temporaria ex aliis causis instituenda.

Quæ

* Hæc revocanda sunt, quæ BENEDICTUS XIV.
decrevit Constit. 33. incip: *DEI Misericordione* & quidem
1^o Defensor Matrimonii ex Ecclesiastico cœu (si fieri
potest) Censuræ debet ab Ordinariis, in singulis Dis-
cessibus ut ad sit iusticiis omnium causarum Matrimonialium
2^o Defensor Matrimonii juramentum fideliter offi-
cium suum obeundi præstare debet in limine iudicii, &
in suscipiendo officio *Ibid.* §. 7. 3^o In omnibus actibus
citari & iurari debet sub præna nullitatis *Ibid.* §. 7.
& 10. 4^o Semper appellare debet à prima sententia per
auctoritate Matrimonii lata *Ibidem* §. 8.

10. Quæres, apud quem ex conjugibus divortio separatis. & cujus sumptibus alendi sint liberi? R. 1. Apud eum, & expensis illius, qui secluso delicto & divortio tenebatur ad expensas educationis. R. tamen 2. In poenam delicti per sententiam iudicis auferendæ sunt proles à delinquente, & apud infontem educandæ, nutriendæ autem expensis delinquentis, modò tantas habeat facultates, licet secluso delicto non fuisset obligatus, *Auth. si pater C. divortio facto, Nov. 117. n. 7. Vid. latius, Sanchez. d. l. 10. d. 20.*

TITULUS XX.

De Donationibus inter Virum & Uxorem, & de Dote post divortium restituenda.

SUMMARIUM.

1. Donatio inter virum & uxorem: dos & contrados quid?
2. Donatio inter conjuges an & quomodo sit invalida?
3. Dos, & contrados, solutò quoad vinculum Matrimonio cui cedat?

DE DONATION. INTER VIRUM &c. 943

4. *Uti & bona paraphernalia, communia, acquæstus, Morgengabte, & dotalitium.*
5: *Dotem, vel donationem propter nuptias, instituto propter adulterium divortio, lucratur Pars innocens regulariter.*

Donatio inter virum & uxorem vocatur, quando vel vir uxori, vel uxor viro, durante Matrimonio aliquid datum cum animo transferendi dominium. Si in fiat ex mera liberalitate, dicitur gratuita, & est propriè dicta donatio: si ex alia causa, v. g. retributionis meritorum, gratitudinis ob beneficia, mortis &c. appellatur remuneratoria, antidotalis, mortis causa &c. & in sensu stricto donatio non est. Dos, objectivè sumpta, est pecunia vel alia res pretio æstimabiles, quam uxor viro ad sustinenda Matrimonii onera, nempe ad alendam uxorem, liberos, & familiam, affert. Communis ex L. 10. ff. & l. 20. C. de jur. dot. Si res illa jam fuit tradita vocatur dos constituta: si provenit à patre, qui ante omnes tenetur dotare filiam, avô, vel aliò ex ascendentibus parentis, incupatur profectitia, si ex bonis maternis, vel ipsius uxoris, vel extr-

944 LIB. IV. TITULUS XX.

tranei, *adventitia*: si consistit in parata pecunia, vel in alia re certo pretio taxata, vocatur *æstimata*: si in re immobili, certo pretio non taxata, *inæstimata*. Dotis in pecunia vel re fungibili consistentis, & æstimatæ æstimatio venditionem faciente (quæ hoc operatur, ut solutò Matrimonio pretium restituatur, non res in individuo) dominium plenum est penes maritum: inæstimatæ autem (vel æstimatæ quidem, at non æstimatio venditionem faciente) dominium naturale est penes uxorem, l. 30. C. de *Jur. dotium*. civile autem dominium, quod consistit in administratione bonorum dotialium, jure vindicandi, & facultate percipiendi fructus (salvâ tamen bonorum substantiâ, & inalienabilitate) penes maritum. Doti correspondet contrados, seu donatio propter nuptias, & est id, quod maritus, vel alius ejus nomine, promittit vel constituit uxori in compensationem & securitatem dotis, atque de jure Comuni deberet exæquare dotem, *Auth. æqualitas C. de pact. conv. Nov. 97. c. 1. 2. Nov. 119. c. 1.* Debet tamen attendi consuetudo locorum, vi cujus opifices, sæpe aliud pro contradote non

X.

parata
etio ta
immo
cessima
ungibili
natione
oc opo
retium
p) do
eritum
tae qui
eionem
est pe
dotium
constit
taliu
ip'endi
abitant
eritum
a dona
d mari
omittit
natio
de ju
dotem
Iov. 97
ten at
jus. o
te non
con-

DE DONATIONE INTER VIRUM & C. 945
constituunt quam artem vel peritiam
suam. Regulatur fere in omnibus, si-
cuti dos, & jusque dominium civile, at
sine usufructu, si consistat in re immo-
bili, pertinet ad uxorem, per §. 3. *In-
stitut. de donat. l. ult. de donat. ante nupt.*

Dico 1. Donatio propriè dicta nota- 2
bilis inter conjuges, non Principes, non
collata in tempus mortis, quâ donans
sic pauperior, & donatarus locupletior,
de jure communi est invalida in
tantum, ut semper pro libitu revo-
cari possit, licet non revocata in vivis
confirmetur per mortem & evadat ir-
revocabilis. Ita plerique ex l. 1. 2. 3.
5. 7. 9. 11. 15. 25. 31. 33. 40. 42. & c. ff.
h. t. & c. fin. cod. Quæ confirmatio per
mortem retrahitur ad tempus do-
nationis factæ, per l. 25. cit. ita ut fru-
ctus rei donatæ & traditæ ab eo tem-
pore cedunt eo juri donatio. Si ta-
men res donata excederet 500, soli-
dos, quoad excessum, si donatio esse
facta sine insinuatione apud Judicem,
non confirmaretur per mortem. *Obje.*
1. Si maritus repudiat hæreditate vel
legatum in gratiam conjugis, ut huius
obveniat: item, si uxori remittit usu-
tas dotis promissæ, non tamen traditæ,
repu-

946 LIB. IV. TITULUS XX.

repudiatio & remissio valet irrevocabiliter, l. 5. cit. §. 13. 14. & l. 54. ff. h. t. Sed talis repudiatio (vel remissio) est donatio, quia transfert maritus in conjugem jus & dominium legati, utpote quod statim post mortem legantis absque conditione sit legatarii: deinde l. 3. §. fin. ac l. 4. ff. eod. dicitur de marito, qui rem sibi donandam donari jubet uxori, quod deinde faciat, ac si rem acceptatam, & suam factam, uxori dedisset. 2. In l. Papinianus 13. ff. eod. habetur, quod hæres mariti nequeat conveniri super eo, quod maritus promisit per stipulationem, & sic verbaliter donavit uxori, licet durante voluntate decesserit: ergo per mortem conjugis non confirmatur donatio saltem verbalis, quam traditio non est secuta. R. ad 1. Neg. cons. quia maritus nondum est factus dominus hæreditatis, vel legati, vel usufructuum dotis promissæ, & sic repudiando vel remittendo non fit superior; nam etiam legati dominium non acquiritur completè absolutè per mortem legantis, sed solum inchoativè & conditionatè, si legatum acceptetur prius. Illa iussio, de qua loquitur, l. 3. & 4. citæ, involvit virtualiter duos actus, quo-

DE DONATION: INTER VIRUM &c. 947
rum ui d tacitè acceptatur donatio pro
se, & alterò transfertur in uxorem, &
sic res vel jus iam absolutè acquisitum
amittitur, atque iubens sit pauperior.
Ad 2. Illa l. 23. est correctà per Nov.
162. c. 1. pr. & §. 1.

Dico 2. Solutò Matrimonio quoad 3
vinculum, nempe per mortem uni-
us, vel per ingressum in Religionem,
vel propter detectum impedimentum
dirimens, dos recit ad uxorem, vel si
ipsa mortua sit ad, ejus hæredes, im-
primis liberos, si frè reliquit (salvo
tamen beneficio competentie ex bonis
dotalibus viro competente) ècontra
dotalio propter nuptias ad maritum,
& si is mortuus sit, ad ejus hæredes,
imprimis liberos; nisi nimirum obstent
vel aliud exigant p. & d. talia, vel con-
suetudo, aut statutum loci. Con-mu-
nis ex c. 1. fin. h. t. l. 11. seqq. ff. l. 2. 7.
& fin. C. Solutò Matrim. Auth. æqualitas
C. de pact. convent. tam super dote &c. cū n
sine M. trimonio dos, & donatio pro-
pter nuptias, esse non possint, c. 2. 5.
h. t. §. 12. Inst. de nupt. Dixi 1. Propter
detectum impedimentum; si nempe illud
latuit etiam conjugis; si enim scien-
ter & mala fide contraxissent Matrimo-
nium.

monium, d. s. & donatio propter nuptias cederet fisco in pœnam, l. 4. C. de incest. nupt. nisi minores nuptias contraxissent, & post legitimam ætatem statim recessissent ab invicem. Dixit tamen Salvo tamen beneficio competentie &c. v. cujus vir, & ejus liberi, non tenentur in restituenda dote ad plus, quàm necessaria sustentatione possunt, l. 22. l. 14. ff. solut. Matr. quò modò compensatur viro privilegio, & hypotheca, quam uxor (ejusque hæredes) habet in omnibus mariti bonis quoad sua dotalia, c. 30. C. de jur. dot. Sed forte Objic. Dos profectitia revertitur ad dotantem (& adventitia ad constituentem,) l. 4. C. solut. Matr. & l. un. §. 13. C. de rei uxor. ad. ergo non redit ad uxorem. R. Olim quidem dos profectitia, quæ fuit à patre constituta filiae nondum emancipatæ, revertebatur ad patrem, sed hodie, postquam per elocationem in Matrimonium emancipantur filiae vi consuetudinis, cessat d. s. profectitia, & redit ad uxorem. Adventitia autem solum tunc revertitur ad dotantem, quando is expressè hoc stipulatus est, ut habetur, §. 13. l. cit.

4 Quæres, an etiam bona parapherna-

s XX.

propter no-
am, l. 4. C.
nes contra
etatem sta-
n. Dixi s.
ntia &c. vi
n tenentur
quàm sal-
possunt, l.
modò com-
hypothec-
redes) ha-
quoad sua
Sed fortè
itur ad do-
constituen-
l. un. §. 13.
redit ad u-
profecit.
filia non-
ur ad pa-
per eloca-
mancipan-
cessat dos
em. Ad-
revertitur
preffè hoc
§. l. cit.
rapherna-
lia.

DE DONATIONE INTER VIRUM &c. 949
lia, Morgengeba, d. talitium, bona com-
munia, & acquæstus, sint restituenda
uxori soluto Matrimonio? Antequam
respondeam, explico hos terminos; pa-
raphernalia seu ultradotalia, sunt illa
bona, quæ uxor habet ultra vel extra
dotem: si marito tradidit administran-
da cum usufructu, in utriusque & fa-
milie utilitatem convertendo, & à se
revocabili, sine titulo dotis, vacantur
simpliciter *Paraphernalia*, l. 8. & fin. C.
de pact. conu. si autem ea, & usum fru-
ctum, sibi uxor reservavit cum admi-
nistratione, *Receptitia* dicuntur. *Mor-
genceba*, seu *Morgnatica*, *Donum Matu-
tinale*, est id, quod maritus (plerum-
que Nobilis) altero die nuptiarum dat
conjugi propter creditam sibi pudici-
tiam, vel in remunerationem delibatae
virginitatis: & de hoc dono sæpe con-
venitur [etiam apud plebejos] per pa-
cta ante initum Matrimonium. *Doti-
lium*, licet quandoque in alia signifi-
catione accipiatur, est usufructus,
quem maritus in eventum mortis suæ
constituit in bonis suis uxori in com-
pensationem dotis vel ad meliorem su-
stentationem. *Bona communia* appel-
lantur, quæ stante Matrimonio utrique

non-

conjugi junctim obvenierunt, v. g. ex donatione, hæreditate, legato &c. intuitu utriusque, vel per negotiationem utriusque pecuniis aut bonis ex reitantiæ vel communi & fere æquali industria, labore, studio, parsimonia utriusque, uti fit apud quosdam opifices & mercatores. *Acquisitus*, sunt lucra constante Matrimonio acquisita, sive unus seu utriusque conjugis industria, labore, negotiatione &c. si communi opera sunt acquisita, fere coincidunt cum bonis communibus. Jam R. 1. Parapherna tam specificè sumpta, quàm Recepticia, uti & Morgengeba, certè restitui debent uxori, ejusque hæredibus, quod pleno jure ad uxorem pertinent. R. 2. Etiam dotalitium ei debetur, sed ita ut dotem repetere ab hæredibus mariti prohibeatur, si dotalitio sui velit, nisi aliud per pacta sit conventum, v. quorum, vel statuti, pro dotalitio sub dote uxori cedit donatio propter nuptias. R. 3. Ex bonis communibus medietas pars cedit uxori ejusque hæredibus. c. 2. h. t. Idem tenendum de *Acquisitis* communibus vel negotiatione, vel industria, donatione aut hæreditate junctim ab utroque acquisitis ut suadet par ratio,

De L
ratio,
confu
tutur
ei ali
ninus
tione
uni
4. Ill
juge
illis
rede
stet
lucr
esse
ff. h
ive
Ba
sit,
ced
x. c
tū
ne
us
cu
pt
lu
ne
fe

XX.

DE DONATION: INTER VIRUM &c. 951

ratio, æquitas, & multorum locorum consuetudo; quamvis pacta dotalia, statutum, vel consuetudo particularis loci aliud exigere possint. Si tamen unius tantum operâ, vel unius negotiatione & pecuniis, vel hæreditate &c. uni tantum relicta acquisiti sint. R. 4. illos pertinere omnes ad talem conjugem, etsi uxor fuerit, quæ proinde illis liberè disponere potest, vel ejus hæredes: quamquam in dubio de Jure stet præsumptio, omnes acquæstus & lucra constante Matrimonio acquisita esse à marito, & ad hunc pertinere, l. 51 ff. h. t. Nisi nempe aliud habeat consuetudo, vel statutum loci. Quid in Bavaria de his acquæstibus statutum sit, maximè quando unus conjugum decessit sine liberis, vid. *Statuta Bavar. tit. 1. art. 1. 4. 10.*

Dico 3. Solutio Matrimonio tantum quoad thorum & cohabitationem, seu factio divortio, propter unius adulterium, innocens non solum recuperat dotem, vel donationem propter nuptias, quam attulit, sed etiam lucratur nocentis dotem vel donationem propter nuptias, at non nisi per sententiam Judicis, nisi adessent liberi

Nun

par-

952 LIB: IV. TITULUS XX.

partis adulteræ sive ex hoc sive ex alio Matrimonio. Text. & DD. in c. 1. & 4. h. t. l. 8. §. 4. 5. C. de repud. Nov. 117. c. 8. 9. Dixi 2. *Dos*; non autem amittuntur; paraphernalia; hæc enim in d. c. 4. per vocem *dotalitium* non intelliguntur, sed vel donatio propter nuptias, vel pretium & æstimatio dotis: de Jure Bavarico uxor adultera amittit etiam Morgengebam, & alia donata à viro, item medietatem acquisitionis, si aliàs ipsa deberetur. Dixi 2. *At non nisi per sententiam*; quia amissio dotis &c. est pæna: pæna autem privativa non incurritur ante sententiam. Id concedo, quòd pars innocens possit retinere dotem, quæ ipsi tradita est, absque sententia judicis, seque tueri exceptione adulterii adversus adulteram, fors repentem. Dixi 3. *nisi adessent liberi*: in horum enim existentia proprietas dotis, vel donationis propter nuptias, cederet liberis, innocentibus autem solum ususfructus, Nov. cit. c. 8. §. 2. Dixi 4. *Propter adulterium*; si enim absque delicto unius fieret divorcium procedunt ea, quæ in antecedenti Assertionem diximus, per c. 1. h. t. & communem DD. Cæterum si dos
vel

XX.
sive ex 2.
DD. in 6.
C. de repud.
r; non au-
malia; hæc
n dotalitium
natio pro-
æstimatio
r adultera
& alia do-
n acquæ-
Dixi 2.
ia amissio
em priva-
entiam. Id
ns possit
adita est.
que tueri
s' adulte-
3. nisi a-
existentia
onis pro-
innocen-
Nov. cit.
ulterium; si
fieret di-
n antece-
c. 1. h. t.
n si dos
vel

DE SECUNDIS NUPTIIS. 953
vel donatio propter nuptias non essent
constituta, caperetur omnium bonorum
pars quarta ab innocente, l. penult. §.
1. & 2. C. de Repud.

TITULUS XXI.

De Secundis Nuptiis.

[SUMMARIUM.]

1. *Secundæ nuptiæ quid: & quæ illorum
pænæ?*
2. *Secundæ nuptiæ sunt licitæ:*
3. *Modò satis constat de morte prioris con-
jugis.*
4. *An, & quæ pænæ secundarum nuptiarum
sint abrogatæ?*
5. *An secundæ nuptiæ sint benedicendæ?*

PER secundas nuptias intelligitur non mo-
dò Matrimonium secundò, sed etiam
tertiò, quartò, & toties, quoties per mor-
tem solvitur, contractum. Jus Civile
secundas nuptias, præsertim in fœmi-
nis, odit, & propterea in binubas sta-
tuit varias pœnas, maximè si intra
annum luctus nuberent alteri viro:
Nnn2 quas.

quæ inter aliquæ in odium secundarum nuptiarum statutæ sunt, & propriè rationem poenæ habent, uti infamia, incapacitas ad omnem hæreditatem vel legatum capiendum ab alio, quam viro: amissio omnium bonorum titulò lucrativò à priori marito acquisitionum, quæ proin viri demortui consanguineis cecunt: & negata potestas marito novo aliquid relinquendi ultra tertiam bonorum suorum partem. Aliæ autem spectant favorem liberorum, siquid adsint ex priore Matrimonio, secundæ evanescent, & propriè propterea poenæ non sunt, & aliquæ, nimirum tres primæ, quas recensebimus, maritum æquè, ac uxorem, ad secunda vota trahere seunt afficiunt. Sunt autem sequentes. 1. Transiens ad secunda vota, si intra sive post annum luctûs, amittit proprietatem, quæ reservatur liberis prioris Matrimonii, omnium bonorum à priore conjugel acquisitioni titulò lucrativò, quamvis ipsi maneat eorum ususfructus ad dies vitæ, *l. 3. C. h. t.* Idem est de bonis, quæ abstinuit succedendo ab intestato liberis, si eadem ex bonis defuncti mariti profecta sunt, *Nov. 22. c. 46. §. 2.* Dein 2. prohibetur
vel

in secunda
ut, & pro
t, uti inf
ereditate
io, quàm
rum titulu
nifitorum
sangvine
as marito
ra tertiam
Aliae au
rum, siqui
o, secus,
erea poe
rum tres
maritum
ota tran
lequen
e, siue in
ttit pro
ris prio
rum: à
d lucra
rum u.
h. t. l.
succe
lem ex
a sunt,
ibetur
vel

DE SECUNDIS NUPTIIS. 955

vel per actum inter vivos, vel per ultimam voluntatem, plùs, quàm portionem filialem, conferre in novum maritum, & quidem, si partes inæquales liberis prioris Matrimonii obtingerent, non potest marito nisi minimam statuere, *l. 6. C. h. t. 3.* Siquid donasset liberis primi thori, non posset revocare ex causa ingratitudinis, *Nov. cit. c. 35.* ubi tamen excipitur duplex casus, nempe insidiarum in vitam, & impiæ injectionis manuum in parentem. 4. Anittit tutelam vel curatelam liberorum prioris Matrimonii, *Nov. 94. c. 2. & c. 67. de appellat.* Item 5. jus educandi dictos liberos, *l. 1. C. ubi pupilli educari,* nisi nempe aliud habeat consuetudo, vel exigant circumstantiæ, per *l. cit.*

Dico 1. Secundæ nuptiæ omnino sunt licitæ, etiam sceminis intra annum luctus per se, modò satis corset de morte prioris conjugis: quidquid ordinaverit Jus Civile, quod in hac re non est attendendum, uti nec in foro Civili hodie attenditur. Assertio est certa non tantùm ex Jure Naturali propter periculum incontinentiæ, quod sæpe datur in viduo vel vidua, & spem prolis suscipiendæ, sed etiam ex Jure Divino

juxta illud S. Pauli 1. Cor. 9. *Si dormi-
rit vir ejus, liberata est: cui vult, nubat
tantum, in Domino, & ex Jure Canonico, c. 2. h. t. ac universali Ecclesiæ præ-
xi. Objic. S. Chrysost. can. 9. caus. 31.
q. 1 secundas nuptias vocat fornicatio-
nem honestam. R. S. Chrys. teste gl. lo-
quitur de illo, qui vivente conjuge, per
libellum tamen repudii dimissa, ducit
altiam. Deinde honesta fornicatio impli-
cat. Dixi tamen, modo satis constat de
morte &c. Sed hinc.*

3

Quæres, quomodo constare debeat
de morte prioris conjugis? R. Morali-
ter certò, c. 2. cit. & c. 19. de Sponsalio.
quia aliàs datur periculum adulterii, &
Matrimonii novi nulliter contrahendi.
Moralis autem certitudo non habetur
ex sola diuturna conjugis absentia, ut
volebant Leges Civiles antiquæ, l. 6.
ff. de divort. & l. 7. C. repud. sed per
duos testes de visu, vel per unum fami-
communi, aut gravibus indiciis adju-
tum: per præsumptiones violentas, ut
si constet, maritum interfuisse pericu-
loso prælio, aut moratum in loco peste
infecto, ac insuor diu nihil de eo au-
ditum vel cognitum: per testimonium
alicujus Magistratus, vel Parochi defun-
ctum

9. Si dormi-
vult, nubat
ure Canon
Ecclesiæ præ
n. 9. caus. 31.
cat fornicatio
teste gl. lo.
conjuges, per
missa, duc
icatio impli-
tis constat de

stare debeat
R. Moralib.
de Sponsali.
adulterii, &
contrahendi.
non habetur
absentia, ut
antiquæ, il. 6.
ud. sed per
unum famam
dilectis adju-
violentas, ut
isse pericu-
lo loco peste
de eo sur-
estimonium
ochi defun-
ctum

ctum sepelivisse testantis &c. Si Paro-
chus dubitet de sufficienti certitudine,
non assistat sine recurſu ad Ordinarium;
si re intellecta & iste dubitet ali-
qualiter, potest ad novas nuptias aspi-
ranti pro cautela deferri juramentum
credulitatis (non veritatis, & ideo ma-
lè vocatur suppletor.) quò affrat, se
nec scire, nec credere, conjugem adhuc
vivere.

Obije. 1. In c. fin. v. si autem, Ut lite
non contest. plus non requiritur, quàm
ut de obitu verisimiliter præsumatur. Et in
c. 19. cit. dicitur, sufficere certum nun-
tium: sed unus nuntius, seu testis, &
verisimilis præsumptio, non faciunt
moralem certitudinem: ergo. 2. Lici-
tum est in Moralibus sequi opinionem
probabilem, imò etiam minùs probabi-
lem: ergo. 3. Si requiritur moralis
certitudo, tunc superveniente post con-
tractum novum Matrimonium dubio
debet illud statim dissolvi: sed hoc est
falsum: ergo. R. ad 1. Ut levitetur an-
tilogia Jurium, & periculum nullitatis
novi Matrimonii, ac peccatorum, allo-
rumque incommodorum, Interpretes
communiter per præsumtionem veri-
similem intelligunt violentam, quæ fa-
cit

cit moralem certitudinem. In *c. 19* cit: certum nuntium sumitur in *neutro* genere, ita ut significet certam relationem, non testimonium unius certae personae. Ad 2. Licitus opinionis probabilis usus non est, quando Jus requirit moralem certitudinem, item quando agitur de gravi praëjudicio tertii, uti contingit hic; quia Novum Matrimonium cedit non solum in praëjudicium grave prioris conjugis, fortè adhuc viventis, sed etiam in praëjudicium prioris Matrimonii. Ad 3. *N. ma.* tunc enim conjuges novi, vel ille, cui supervenit dubiam tenentur inquirere in veritatem, ac interim abstinere à petitione debiti conjugalisi (licet hoc reddi possit non dubitanti propter possessionem bonae fidei) si verò post adhibitam inquisitionem maneat dubium, debet illud, quatenus est practicum, deponi, ac illò depositò licita sit petitio, & redditio debiti. Si autem certa superveniret notitia, quòd vivat prior conjux, deberet utique secundum Matrimonium, utut bona fide contractum, dissolvi, & prius restaurari, neque cohabitari cum priori conjuge. Imò, et si prior conjux non ampliùs vivat nunc,

nunc, vixit tamen tempore contracti secundi Matrimonii, & de hoc constat. istud tanquam nullum dissolvi, vel de novo contrahi debet. Si ab initio fuit contractum cum dubio utriusque, neuter licite petit vel reddit debitum; si unus dubitavit, is reddere potest, at non petere, nisi deponat prius dubium practicum.

Dico 2. Poenæ in secundarum nuptiarum odium à Jure civili statutæ per Jus Canonicum sunt abrogatæ. 2. Non verò statutæ in favorem liberorum prioris Matrimonii, quæ propriè non sunt poenæ. Pars 1. sumitur ex *c. penult. c. & ult. h. t.* licet enim illi textus solum loquantur de infamia, communiter tamen à DD. extenduntur etiam ad alias poenas propriè dictas; quia in his datur eadem ratio in dict. *cc.* expressa, nempe libertas Matrimonii secundi, ab omni Jure permixti, & evitatio incontinentiæ. Excipiunt tamen casum, quò vidua intra annum luctûs fornicatur, & sic subjicitur (nempe post sententiam Judicis, saltem declaratoriam) poenis, quibus à Jure Civili punitur intra annum luctûs transiens ad secundas nuptias, *Nov. 39. c. 8.*

960 LIB. TIT. DE SECUNDIS NUP: &c
c. 8. §. 1. Pars 2. colligitur inde, quia
nullibi reperitur in Jure Canonico, hos
favores liberis esse denegatos. Quod
etiam poenæ secundi generis, & improp-
riæ, aliquô modò restringant liberta-
tem Matrimonii, nihil facit, quia solum
restringunt libertatem inordinatam, &
amorem cœcum erga novos thori con-
sortes, ac principaliter consulunt ex æ-
quitate naturali orbis parente liberis.

5 Dico 3. Secundæ nuptiæ (vel poti-
us personæ eas contrahentes) non de-
bent benedici à sacerdote assistente vel
conjungente, c. 1. Et 3. h. t. quod pro-
hibetur non in detestationem nuptia-
rum, sed in reverentiam benedictionum,
quæ si solennes sunt, uti & consecra-
tiones, v. g. Virginum, Ecclesiarum,
Altarium &c. eas, ne vilescant, iterari
non vult Ecclesia. Vi consuetudinis
tamen in multis locis benedicuntur, si
viduus ducat foeminam nunquam nu-
ptam, quæ nempe nunquam accepit be-
nedictionem, licet ille acceperit: & in
aliis quoque locis, si vidua ducat spon-
sum, qui nunquam accepit. Consulun-
tur Ritualia & consuetudines Diœce-
sum.



ELEN-



ELENCHUS TITULORUM LIBRI IV.

| | |
|--|------|
| Titulus I. De Sponsalibus & Matrimonio. | 601. |
| Titulus II. De Desponsatione Impuberum. | 695. |
| Titulus III. De Clandestina Desponsatione. | 702. |
| Titulus IV. De Sponsa Duorum. | 738. |
| Titulus V. De Conditionibus appositis in Desponsatione, vel in aliis Contractibus. | 753. |
| Titulus VI. Qui Clerici vel voventes, Matrimonium contrahere possunt. | 771. |
| Titulus VII. De eo, qui duxit, quam polluit per adulterium. | 786. |
| Titulus VIII. De Conjugio Leprosorum. | 796. |
| Titulus IX. De Conjugio Servorum. | 800. |
| Titulus X. De Natis ex libero Ventre. | 804. |
| Titu- | |

| | |
|---|-----|
| Titulus XI. De Cognatione Spiritu- ali. | 807 |
| Titulus XII. De Cognatione Legali. | 817 |
| Titulus XIII. De eo, qui cognovit Consanguineam Uxoris suæ, vel Sponsæ. | 822 |
| Titulus XIV. De Consanguinitate & Affinitate. | 833 |
| Titulus XV. De Frigidis, & Malefi- ciatis, & Impotentia cœdendi. | 866 |
| Titulus XVI. De Matrimonio con- tracto contra Interdictum Ecclesiæ. | 876 |
| Titulus XVII. Qui Filii sint legitimi. | 892 |
| Titulus XVIII. Qui Matrimonium ac- cusare possunt, vel contra illud te- stificari. | 920 |
| Titulus XIX. De Divortiis. | 924 |
| Titulus XX. De Donationibus inter Virum & Uxorem, & de Dote post Divortium restituenda. | 942 |
| Titulus XXI. De Secundis Nuptiis. | 953 |



Spiritu-
- 807
e Legali. 817
cognovit
uæ, vel
- 822
initate &
- 833
& Malefi-
ndi. 866
nio con-
Ecclesiæ. 876
egitimi. 892
onium ac-
illud te-
- 920
- 924
ous inter
Dote post
- 942
Nuptiis. 953

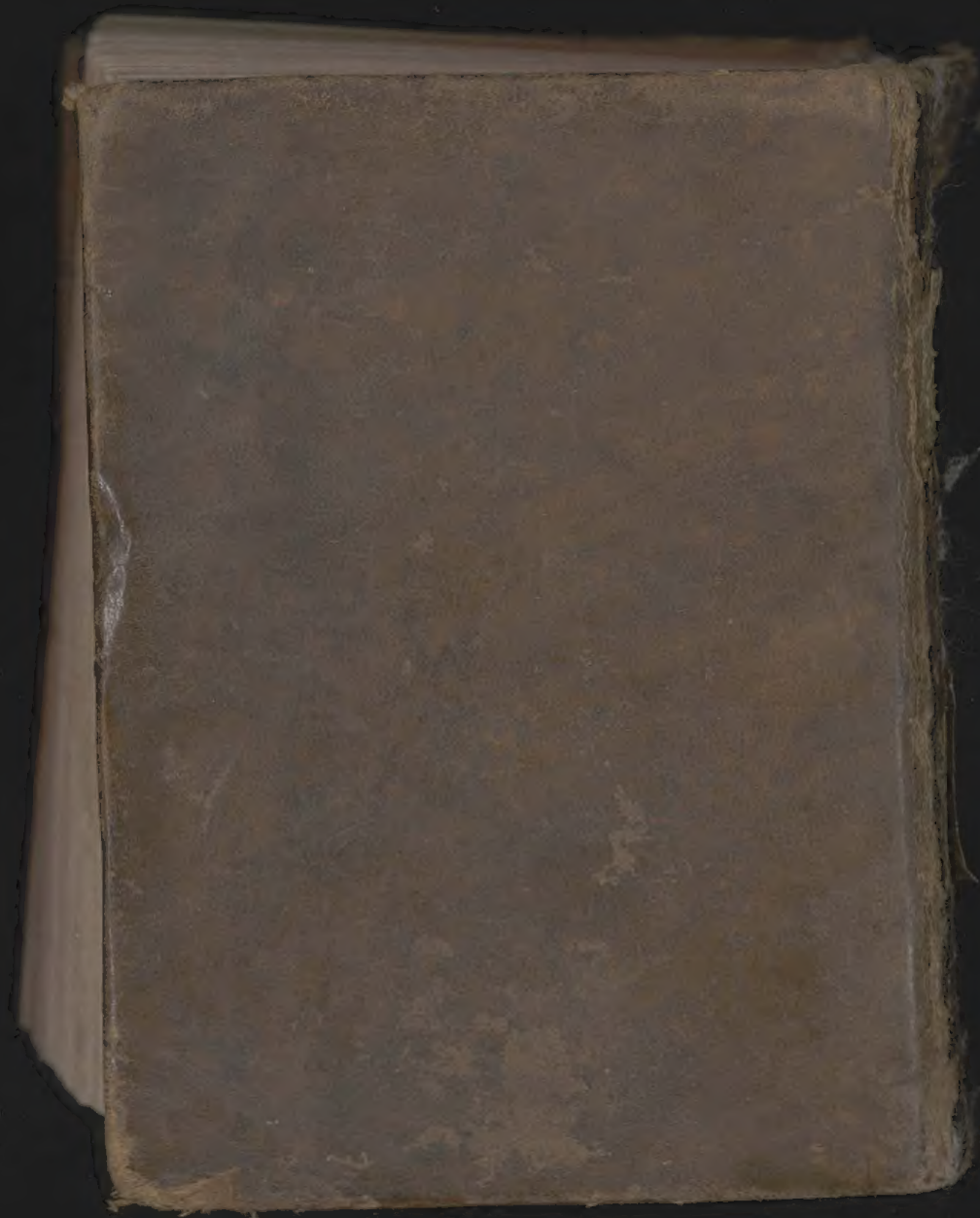




Biblioteka Jagiellońska



stdr0025006



THE
M

